

ООО «Яндекс» Льва Толстого ул., д. 16, г. Москва, 119021

ООО «АДВ-СЕРВИС» Цветочная ул., д. 16, лит. П, пом. 4, 6, г. Санкт-Петербург, 196084
<...>

ООО «ДЭКО Моторс» Ленинская Слобода ул., д. 19, БЦ «Омега Плаза», эт. 4, комн. 21П4, г. Москва, 115280

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/05/28-14676/2019

Резолютивная часть оглашена «18» февраля 2020
объеме решение изготовлено «01» апреля 2020 г. Москва В полном

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии – <...>,

членов Комиссии – <...>, <...>,

рассмотрев дело № 077/05/28-14676/2019 по признакам нарушения ООО «Яндекс», ООО «АДВ-Сервис», ООО «ДЕКО Моторс» пункта 7 статьи 5, части 1, пунктов 1, 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии представителя: ООО «Яндекс» <...> (доверенность в б/в от <...>),

в отсутствие представителей ООО «ДЕКО Моторс», ООО «АДВ-Сервис» (уведомлены надлежащим образом)

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/28-14676/2019 возбуждено Московским УФАС России в отношении ООО «Яндекс», ООО «АДВ-Сервис», ООО «ДЕКО Моторс» на основании заявления Главного управления Центрального банка Российской Федерации по центральному округу и материалов по факту распространения в период с 02.07.2019 по 20.09.2019 в системе «Яндекс.Директ» рекламы следующего содержания: *«Инвестируйте деньги надежно. Аренда спецавтотехники. Работаем с 2005 года. Вход от 100к рублей. Гарантии дохода. ВЫГОДНАЯ АЛЬТЕРНАТИВА ВКЛАДАМ ДО 39 %».*

Факт размещения рассматриваемой рекламы в системе «Яндекс.Директ» не отрицается лицами, участвующими в деле, подтверждается скриншотами заявителя, а также сведениями, представленными ООО «Яндекс».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителей сторон по делу, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Яндекс» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 18.09.2000 за основным государственным регистрационным номером 1027700229193, ИНН 7736207543, КПП 770401001.

ООО «АДВ-Сервис» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 25.08.2017 за основным государственным регистрационным номером 1177847285967, ИНН 7810704382, КПП 781001001.

ООО «ДЕКО Моторс» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.12.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057749557480, ИНН 7726532897, КПП 772501001 .

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Предметом рассмотрения настоящего дела является реклама, распространяемая в период с 02.07.2019 по 20.09.2019 в системе «Яндекс.Директ». Информация размещалась в сети Интернет, а следовательно, сведения были распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц, на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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 пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Предметом рассмотрения настоящего дела является реклама, распространяемая в период с 02.07.2019 по 20.09.2019 контекстная реклама в системе «Яндекс.Директ».

Рассматриваемая реклама содержит в себе следующие сведения:

«Инвестируйте деньги надежно. Аренда спецавтотехники. Работаем с 2005 года. Вход от 100к рублей. Гарантии дохода. ВЫГОДНАЯ АЛЬТЕРНАТИВА ВКЛАДАМ ДО 39 %».

Закон о рекламе регулирует рекламу финансовых услуг и финансовой деятельности, однако не содержит точного определения понятий финансовые услуги и финансовая деятельность.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Более того согласно общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст деятельность по предоставлению финансовых услуг, кроме услуг по страхованию и пенсионному обеспечению (ОКВЭД 64) включает в себя в том числе деятельность, связанную с частным инвестированием, например деятельность инвестиционных фондов (кроме акционерных).

Согласно статье 1 Федерального закона от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» (далее — Закона об инвестиционной деятельности) инвестиционная деятельность является вложением инвестиций и осуществление практических действий в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта.

В свою очередь согласно статье 1 Закона об инвестиционной деятельности под капитальными вложениями понимаются инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты.

Таким образом, деятельность по привлечению инвестиций (в том числе в форме капитальных вложений) следует рассматривать как финансовую услугу, так как данный вид деятельности непосредственно связан с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. Более того потенциальный инвестор при проложении денежных средств в инвестиционный проект, преследуя прежде всего финансовые цели, сохранение имеющего капитала, его приумножение, а также минимизация рисков вложений. Данные цели

также приследуются потребителями при заключении договоров банковского вклада, договора с трейдером и т.д.

Учитывая специфику размещения рекламы в сети Интернет, а также сложившуюся судебную и административную практику, необходимо отметить, что такая реклама при решении вопроса о наличии либо отсутствии нарушения рекламного законодательства должна рассматриваться в совокупности со страницей сайта в сети Интернет, на которую осуществляется переход пользователя (потребителя рекламы) при нажатии (клике) на такое рекламное объявление, а также принимая во внимание ключевые слова, используемые при её поиске в поисковой системе.

В соответствии с документами и сведениями, представленными ООО «Яндекс», при нажатии (клике) на рассматриваемую рекламу происходил переход на страницу сайта в сети Интернет по адресу www.dekomotors.ru.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что на момент рассмотрения дела доступ к данному сайту в сети Интернет невозможен.

Вместе с тем согласно ответу, представленному ООО «Яндекс», для показа в системе Яндекс.Директ данной рекламы были выбраны следующие ключевые слова: «вложить деньги на год», «вложить деньги под проценты», «вложить деньги с ежемесячным доходом», «вложить деньги в бизнес под проценты», «инвестировать доход», «инвестировать в реальный бизнес», «инвестировать в развитие бизнеса», «инвестировать в чужой бизнес», «инвестировать и получать доход», «хочу вложить деньги в бизнес в москве», «надежно вложить деньги», «пассивный доход в Москве»

Таким образом, исходя из вышеизложенного, а также толкования текста самого рекламного баннера следует, что рекламируемая деятельность, осуществляемая ООО «ДЕКО МОТОРС», является аналогом деятельности по привлечению денежных средств во вклады, а также иной финансовой деятельности, направленной на привлечение денежных средств.

Данный вывод также следует из использования в рекламном объявлении таких словосочетаний, как «инвестируйте деньги», «гарантия дохода», «альтернативна вкладам до 36%».

В связи с этим невозможно согласиться с доводами ООО «Яндекс», представленными в письменных пояснениях, что объектом рекламирования в данном случае является услуги по сдаче в аренду спецавтотехники, по смыслу параграфа 3 главы 34 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Желание же рекламодателя уйти от ответственности и необходимости получения специального разрешения путем имитации иной деятельности не может исключить фактического противоправного поведения таких лиц.

В данном случае следует учитывать каким образом рассматриваемая реклама воспринимается обычными потребителями, не имеющих знаний в отдельных отраслях.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что при определении объекта рекламирования в данном случае следует руководствоваться не только прямым использованием в рекламе указания на деятельность рекламируемого субъекта, связанную со сдачей автотехники в

аренду, но и на саму суть рекламируемой деятельности, а именно подпадает ли такая деятельность по своему существу под признаки понятия финансовой услуги.

Так рекламируемые услуги, оказываемые ООО «ДЕКО Моторс», связаны с привлечением денежных средств потенциальных потребителей, с дальнейшей выплатой пассивного дохода в виде процентов.

На основании изложенного объектом рекламирования в настоящем случае является финансовая услуга, а именно профессиональная деятельность, связанная с привлечением денежных средств потребителей в покупку спецавтотехники, а равно рассматриваемая реклама должна соответствовать требованиям статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В рассматриваемой рекламе отсутствует указание на лицо, которое осуществляет рекламируемую финансовую деятельность, в частности не указано фирменное наименование ООО «ДекоМотор» или иные реквизиты юридического лица, позволяющие его идентифицировать, что прямо нарушает требование части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Ввиду этого у потребителей отсутствует достоверная и полная информация о хозяйствующем субъекте, который предоставляет рекламируемую финансовую услугу, что является нарушением одной из гарантий соблюдения права потребителей на получение полной и достоверной информации о предоставляемой услуге.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Вместе с тем доходность от инвестиционной деятельности напрямую зависит от различных экономических показателей в будущем, поэтому она представляет собой деятельность, основанную на риске. В связи с вышеизложенным, Комиссия Московского УФАС России, приходит к выводу о том, что невозможно гарантировать однозначную доходность данной деятельности на момент заключения договора для инвестора-потребителя, который не обладая специальными экономическими знаниями, не имеет объективной возможности должным образом оценить соответствующие риски финансовых вложений.

В данном случае в рассматриваемой рекламе присутствует утверждение «Гарантии дохода», что прямо запрещено пунктом 1 части 2 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

К условиям, влияющим на сумму доходов, которые получают лица, предоставившие свои средства для осуществления инвестирования относятся сумма инвестиций, предполагаемый срок окупаемости инвестиционного проекта, проценты за пользование суммой инвестиций, а также иные условия, если их включение в инвестиционный договор может повлиять на сумму денежных средств, которую инвестор должен получить по договору.

Данные условия являются существенными, так как их отсутствие в том числе способно обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой. Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым продуктом.

В рекламе указано лишь два условия инвестирования — ставка доходности, а также минимальная сумма инвестиций. Иные условия, например срок инвестирования, валюта и т. д., влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, в рассматриваемой рекламе отсутствуют.

Таким образом, при распространении спорной рекламы установлено нарушение части 7 статьи 5, части 1, пунктов 1, 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе.

В связи с вышеизложенным, реклама *«Инвестируйте деньги надежно. Аренда спецавтотехники. Работаем с 2005 года. Вход от 100к рублей. Гарантии дохода. ВЫГОДНАЯ АЛЬТЕРНАТИВА ВКЛАДАМ ДО 39 %»*, распространяемая в период с 02.07.2019 по 20.09.2019 контекстная реклама в системе «Яндекс.Директ», является ненадлежащей.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, несет ответственность как рекламодатель, так и рекламораспространитель; за нарушение требований, установленных, частью 7 статьи 5, пунктами 1, 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое

доведение объекта рекламирования до сведения потребителя.

Комиссией Московского УФАС России установлено, что распространение рекламы в сети Интернет осуществлялось в системе «Яндекс.Директ», принадлежащей ООО «Яндекс».

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Яндекс», что не отрицается Обществом.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из нормативного понятия рекламодателем может являться не только субъект, заинтересованный в продвижении рекламируемого товара на рынке, но и любой другой субъект, который определил непосредственное содержание рекламы, в частности какой именно товар (работу, услугу) рекламировать.

В соответствии с представленными в материалы дела документами и сведениями, рассматриваемая реклама была размещена на основании Договора № 74008/17 от 20.10.2017, заключенного между ООО «Яндекс» и ООО «АДВ-Сервис» на условиях Оферты на оказание услуг «Яндекс.Директ, размещенной в сети Интернет по адресу https://yandex.ru/legal/oferta_direct/ (далее — Оферта).

В соответствии с пунктом 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 предоставленных системой Яндекс.Директ возможностей приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, и гарантирует соответствие составленных и предоставленных им для размещения Яндексом Рекламных объявлений всем требованиям действующего законодательства.

В соответствии с пунктом 3.4 Оферты Яндекс вправе осуществлять проверку Рекламных объявлений Рекламодателя на соответствие требованиям Договора (Оферты) как до начала оказания Услуг, так в любой момент после начала размещения Рекламной кампании. В случае выявления несоответствия Рекламного объявления требованиям Договора Яндекс вправе отказать в размещении или прекратить размещение Рекламного объявления. Принятие к размещению и/или подтверждение Яндексом возможности размещения какой-либо Рекламной кампании и/или каких-либо изменений в Рекламной кампании ни при каких обстоятельствах не означает подтверждение Яндексом права Рекламодателя и/или предоставление Яндексом Рекламодателю права на какое-либо использование в такой Рекламной кампании, в том числе в качестве ключевых слов, объектов интеллектуальной собственности третьих лиц. Всю ответственность за такое использование и любые последствия такого использования, равно как и за содержание Рекламной кампании и ее соответствие требованиям

Законодательства Рекламодатель несет самостоятельно в соответствии с условиями раздела 12 Оферты.

В соответствии с пунктом 3.5.5 Оферты Рекламодатель несет всю ответственность за достоверность предоставленной им информации, размещаемой по Ссылке на контактную страницу и/или внутри специального блока, за нарушение прав третьих лиц при размещении такой информации в рамках Рекламной кампании, а также за соответствие требованиям законодательства всей информации, содержащейся на такой контактной странице и/или внутри специального блока (не применимо для Медийной рекламы).

В соответствии с пунктом 5.2. Оферты рекламодатель при подготовке, создании, изменении Рекламной кампании обязан соблюдать все требования Яндекса к рекламным материалам и условиям размещения, обусловленным Офертой, а также все применимые нормы и требования действующего законодательства, в том числе Федерального Закона «О рекламе», законодательства об интеллектуальной собственности, Федерального закона «О защите конкуренции», но не ограничиваясь перечисленным.

Вместе с тем согласно представленным в материалы дела сведения и документы ООО «АДВ-сервис» является юридическим лицом, оказывающим услуги в сети «Интернет» по предоставлению возможности с использованием сервиса eLama управлять рекламными компаниями с помощью инструментов сервиса и размещать рекламу через такие рекламные площадки, как «Яндекс.Директ».

Данный сервис представляет собой платформу автоматизации контекстной рекламы, который упрощает процесс работы с рекламными кампаниями в сети «Интернет».

Так размещение спорной рекламы было осуществлено в рамках договора на оказание услуг в сети «Интернет», заключенного между ООО «ДЕКО Моторс» и ООО «АДВ-сервис», посредством акцепта ООО «ДЕКО Моторс» оферты на оказание услуг в сети «Интернет» (далее — оферта), что дополнительно подтверждается платежными поручениями от 03.07.2019, 19.07.2019, 24.07.2019 и иными.

В соответствии с пунктом 3.3.1 Приложения 1 к оферте на оказание услуг в Интернете ООО «ДЕКО Моторс» самостоятельно определяет содержание размещаемой рекламы и рекламной компании.

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

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «АДВ-сервис» не является ни рекламодателем, ни рекламодателем, так как при распространении данной рекламы осуществляло техническую функцию посредника.

Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что

рекламодателем спорной рекламы является ООО «ДЕКО Моторс».

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Между тем, предписание само по себе направлено именно на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, и не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Яндекс», ООО «ДЕКО-Моторс», ООО «АДВ-Сервис» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Яндекс», ООО «ДЕКО Моторс» нарушившими требования части 1 статьи 28, ООО «ДЕКО Моторс» нарушившим части 7 статьи 5, пунктов 1, 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе при распространении в период с 02.07.2019 по 20.09.2019 в системе «Яндекс.Директ» рекламы следующего содержания:

«Инвестируйте деньги надежно. Аренда спецавтотехники. Работаем с 2005 года. Вход от 100к рублей. Гарантии дохода. ВЫГОДНАЯ АЛЬТЕРНАТИВА ВКЛАДАМ ДО 39

».

2. Выдать ООО «Яндекс», ООО «ДЕКО Моторс» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Выдать ООО «АДВ-Сервис» предписание о прекращении участия в распространении рекламы с нарушением законодательства о рекламе.
4. В отношении ООО «АДВ-Сервис» производство по делу прекратить.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд г. Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>
Члены Комиссии <...>
<...>

Исп <...>

Тел <...>