

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-815/77-15

«04» августа 2015 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев протокол от 27.07.2015 и материалы дела № 4-14.3-815/77-15 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «СПОРТС.РУ», в связи с нарушением части 10.1 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) при размещении в период с 15.06.2014 по 15.09.2014 в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте www.sports.ru рекламы приложения «SCORES&VIDEOS» для IOS и ANDROID, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России от 19.06.2015 по делу № 3-5-85/77-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ООО «СПОРТС.РУ» установлен факт нарушения части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, выразившийся в размещении рекламы приложения SPORTS.RU «SCORES&VIDEOS» для IOS и ANDROID, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» (далее — Закон о защите детей от информации), без указания категории данной информационной продукции.

ООО «СПОРТС.РУ» (115035, г. Москва, Космодамианская набережная, д. 52, стр. 3) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.11.2010 за основным государственным регистрационным номером 1107746938232, ИНН 7705933383, КПП 770501001.

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.

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.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Рассматриваемая реклама представлена в виде интегрированного баннера с 4 сменяющимися картинками и содержит следующие сведения на 3-х картинках: информация «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID.

Информация содержит сведения, индивидуализирующие предлагаемый товар: мобильное приложение (программное обеспечение) «SCORES&VIDEO». Способ подачи информации (медиабаннер), используемые слоганы (новое приложение) позволяют сделать вывод, что целью информации является привлечение внимания потребителей к предлагаемым товарам.

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 некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Информация размещалась в сети Интернет, а следовательно сведения были доведены до широкого заранее неопределенного круга лиц.

Таким образом, рассматриваемая информация, отвечает всем законодательно установленным признакам рекламы, а именно: содержит объект рекламирования (мобильное приложение «SCORES&VIDEO» для IOS и

ANDROID), распространялась неопределенному кругу лиц в сети Интернет, исходя из способа распространения и содержания, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а следовательно является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Факт распространения рекламы подтверждается скриншотами рассматриваемой рекламы, сделанными на сайте sports.ru в сети Интернет, представленными в материалах настоящего дела.

На основании изложенного, установлен факт распространения рекламы приложения «SCORES&VIDEO» для IOS и ANDROID в сети Интернет на сайте sports.ru.

Рассматриваемый баннер содержит рекламу «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID; спонсор приложения CLEAR», сопровождающуюся изображением известных футболистов.

В соответствии с частью 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Закона о защите детей от информации, без указания категории данной информационной продукции.

Согласно пункту 5 статьи 2 Закона о защите детей от информации, к информационной продукции относятся, в том числе, предназначенные для оборота на территории Российской Федерации продукция средств массовой информации, печатная продукция, аудиовизуальная продукция на любых видах носителей, программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) и базы данных, а также информация, распространяемая посредством зрелищных мероприятий, посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», и сетей подвижной радиотелефонной связи.

Установлено, что «SCORES&VIDEO» является программой для ЭВМ (мобильным приложением), а следовательно является информационной продукцией в понимании пункта 5 части 2 Закона о защите детей от информации.

Таким образом, реклама «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID; спонсор приложения CLEAR» должна содержать знак информационной продукции.

Вместе с тем, знак информационной продукции в рассматриваемой рекламе отсутствует.

Представителем ООО «СПОРТС.РУ» при составлении протокола об административном правонарушении по настоящему делу заявлено о недоказанности антимонопольным органом вины Общества во вменяемом правонарушении, в обоснование чего приведены следующие доводы:

1. Информация о приложении «SCORES&VIDEO для IOS и ANDROID», размещенная на сайте sports.ru, не является рекламой данного приложения, так как информирует пользователей сайта о существующем у ООО «СПОРТС.РУ» товаре в виде приложения «SCORES&VIDEO для

IOS и ANDROID». При этом, рассматриваемый баннер представляет из себя информацию о программном продукте «SCORES&VIDEO», реализуемом ООО «СПОРТС.РУ». Учитывая, что сайт sports.ru принадлежит ООО «СПОРТС.РУ» и не зарегистрирован в качестве отдельного СМИ, возрастная категория, согласно пункту 6 части 4 статьи 11 Закона о защите детей от информации, может не указываться;

2. «SCORES&VIDEO» является адаптированной для мобильных устройств версией сайта sports.ru и не может считаться отдельной информационной продукцией;
3. В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что «SCORES&VIDEO» является программой для ЭВМ, Комиссией Московского УФАС России при рассмотрении дела № 3-5-85/77-15 данный вопрос не исследовался.

Оценивая заявленные представителем ООО «СПОРТС.РУ» доводы должностное лицо Московского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Рассматриваемая реклама объединена в интегрированный баннер, состоит из рекламы двух продуктов, в том числе приложения «SCORES&VIDEO». При этом, реклама приложения «SCORES&VIDEO» сопровождается логотипом данного приложения, а именно желтым квадратом, в центре которого изображен черный силуэт человека, предположительно футболиста.

Факт обозначения вышеописанным логотипом мобильного экранного приложения «SCORES&VIDEO» подтверждается информацией, размещенной на сайтах <https://play.google.com>, <https://itunes.apple.com>, <http://scoresandvideo.com/ru/>, <http://www.sports.ru/>.

Указанные сайты содержат описание приложения «SCORES&VIDEO», в каждом случае сопровождающееся изображением логотипа, идентичного логотипу, размещенному в рассматриваемой рекламе. При этом, на сайте <http://www.sports.ru/> размещено следующее описание приложения «SCORES&VIDEO»: «Scores & Video – новое (и, надеемся, лучшее) русскоязычное second screen приложение для просмотра футбола! Теперь пользователям доступны новые удобные онлайн с расширенной статистикой (объем данных будем постепенно увеличивать), расстановками, таблицами, видео, пользовательскими прогнозами и другими новыми фишками»; на сайте <https://play.google.com>: «Scores & Video - новое приложение Sports.ru с результатами матчей, трансляциями и статистикой. В приложении вы найдете: Видео голов и опасных моментов футбольных матчей; Онлайн трансляции матчей, составы и статистику спортсменов; Полную статистику всех команд во всех турнирах в режиме реального времени; Календари всех турниров и турнирные таблицы; Голосование за исход матчей; Чаты для общения с другими болельщиками. Кроме того, в приложении Scores & Video вы можете настроить свой личный экран онлайн, где будут отображаться только матчи интересных вам команд или турниров. Приложение Scores & Video освещает огромное количество турниров по всему миру»; на

сайте <http://scoresandvideo.com/ru/>: «Станьте ближе к игре. Почувствуйте атмосферу матча вместе с Scores & Video! Все самое важное. Ничего лишнего. Скачивайте в APP STORE. Скачивайте в GOOGLE PLAY».

На основании изложенного, представляется возможным сделать вывод о том, что «SCORES&VIDEO» является приложением Sports.ru для мобильных устройств, предназначенным для информирования пользователей исключительно о новостях футбола, в то время как сайт sports.ru освещает новости всех видов спорта. Учитывая данные обстоятельства, должностное лицо Московского УФАС России приходит к выводу о том, что приложение «SCORES&VIDEO» является отдельной информационной продукцией, а не адаптированной для мобильных устройств версией сайта sports.ru.

Данный факт также подтверждается существованием приложения для мобильных устройств «Sports.ru» (адаптированная для мобильных устройств версия сайта sports.ru), являющимся новостным приложением о всех видах спорта, о чем также имеется информация на сайтах <https://play.google.com>, <https://itunes.apple.com>, <http://www.sports.ru/>.

В соответствии со статьей 1261 Гражданского кодекса Российской Федерации, программой для ЭВМ (согласно Большому энциклопедическому словарю, ЭВМ - электронная вычислительная машина, компьютер) является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Учитывая, что приложение «SCORES&VIDEO» предназначено для установки на мобильные устройства (мобильные компьютеры), факт отнесения данного мобильного приложения к информационной продукции (программам для ЭВМ) представляется очевидным.

При этом, ссылка представителя ООО «СПОРТС.РУ» на отсутствие в силу пункта 6 части 4 статьи 11 Закона о защите детей от информации необходимости указывать знак информационной продукции в спорной рекламе, является несостоятельной в связи со следующим.

Статьей 11 Закона о защите детей от информации установлены общие требования к обороту информационной продукции.

Частью 4 статьи 11 Закона о защите детей от информации установлен перечень информационной продукции, оборот которой разрешен без указания категории такой продукции, в частности, согласно пункту 6 части 4 статьи 11 Закона о защите детей от информации, оборот информационной продукции, содержащей информацию, предусмотренную статьей 5 Закона о защите детей от информации, без знака информационной продукции не допускается, за исключением информации, распространяемой посредством информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети «Интернет», кроме сетевых изданий.

Данной нормой исключена необходимость указания возрастной категории сайтов, не являющихся сетевыми изданиями, т. е. сайтами не зарегистрированными в качестве средств массовой информации, а соответственно и необходимость указания в рекламе таких сайтов знака информационной продукции.

Таким образом, не подлежит возрастной классификации сайт www.sports.ru, не являющийся средством массовой информации, и соответственно не требуется указание знака информационной продукции в рекламе указанного сайта.

Вместе с тем, как было установлено выше, объектом рекламирования спорной рекламы является приложение «SCORES&VIDEO», являющееся информационной продукцией в понимании статьи 2 Закона о защите детей от информации. Соответственно реклама приложения «SCORES&VIDEO» должна содержать знак информационной продукции в независимости от места размещения.

В свою очередь, сайт www.sports.ru является местом размещения рекламы, а не объектом рекламирования. Ограничения в применении части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, вытекающие из части 4 статьи 11 Закона о защите детей, распространяются на объект рекламирования, но не на место размещения рекламы.

Также необходимо отметить, что согласно пункту 2 статьи 2 Закона о рекламе, положения закона не распространяются на информацию о товаре, его изготовителе, об импортере или экспортере, размещенную на товаре или его упаковке.

Вместе с тем, на сайте sports.ru (товар) была размещена информация об ином товаре - приложении «SCORES&VIDEO для IOS и ANDROID».

На основании изложенного, заявленные представителем ООО «СПОРТС.РУ» доводы подлежат отклонению.

Таким образом, при распространении ООО «СПОРТС.РУ» рекламы «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID; спонсор приложения CLEAR» установлен факт нарушения части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе.

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

Таким образом, реклама приложения «SCORES&VIDEO» для IOS и ANDROID в сети Интернет на сайте sports.ru, распространенная с нарушением части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

Местом совершения административного правонарушения является место выявления рекламы, распространенной в сети «Интернет» - г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 05.08.2014 (день выявления рекламы приложения «SCORES&VIDEO» для IOS и ANDROID в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте www.sports.ru).

Установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на

основании следующих последовательно заключенных договоров.

Согласно письменным пояснениям ООО «Юнилевер Русь», Общество заключило договор от №1-06-13 от 01.08.2013 с ООО «Эффект Медиа», по которому ООО «Эффект Медиа» от своего имени, по поручению и за счет ООО «Юнилевер Русь», обязуется совершить юридические и иные действия, связанные с размещением рекламы ООО «Юнилевер Русь».

ООО «Эффект Медиа» заключило с ООО «Адванс» договор № 03/АГ-2010 от 21.07.2010 и Дополнительное соглашение от 02.06.2014 к договору № 03/АГ-2010 от 21.07.2010, согласно которому ООО «Адванс» оказывает услуги по размещению рекламы ООО «Юнилевер Русь».

В свою очередь, ООО «Адванс» заключило с ЗАО «ИМХО Ви Ай» договор № ИВ-140616-063 от 16.06.2014 и Дополнительное соглашение № ИВ-140818-028 от 18.08.2014 об оказании последним услуг по размещению рекламы ООО «Адванс».

ЗАО «ИМХО Ви Ай» заключило с ООО «СПОРТС.РУ» договор № ИВ-0883/1213 от 16.12.2013, по которому ООО «СПОРТС.РУ» обязуется оказать услуги, связанные с размещением рекламы третьих лиц на сайте sports.ru.

По результатам заключенных договоров на сайте sports.ru в период с 15.06.2014 по 15.09.2014 были размещены рекламные материалы приложения ООО «СПОРТС.РУ».

Таким образом, установлено, что ООО «СПОРТС.РУ» размещало рекламу самостоятельно в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте sports.ru и не прибегало к услугам иных рекламодателей. Таким образом, ООО «СПОРТС.РУ» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Резюмируя изложенное, должностное лицо Московского УФАС считает установленным нарушение ООО «СПОРТС.РУ» части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе при распространении рекламы «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID; спонсор приложения CLEAR».

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 10.1 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

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

Рекламодателем является лицо, осуществляющее фактическое доведение объекта рекламирования до сведения потребителя.

Таким образом, ответственность за нарушение части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе при распространении рекламы «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID; спонсор приложения CLEAR» в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте www.sports.ru. несет ООО «СПОРТС.РУ».

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным

правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «СПОРТС.РУ» состоит в распространении рекламы «SCORES&VIDEO; НОВОЕ ПРИЛОЖЕНИЕ SPORTS.RU для IOS и ANDROID; спонсор приложения CLEAR» в информационно-коммуникационной сети «Интернет» на сайте www.sports.ru. с нарушением требований части 10.1 статьи 5 Закона о рекламе. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ к числу обстоятельств, отягчающих административную ответственность, относится повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок предусмотренный ст. 4.6 КоАП РФ.

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.3-336/77-15 от 04.06.2015 ООО «Спортс.ру» привлечено к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Таким образом, должностным лицом установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность ООО «СПОРТС.РУ».

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Спортс.ру», должностным лицом административного органа не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию, составляет 150 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 ФЗ «О рекламе», ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ назначить ООО «СПОРТС.РУ» (юридический адрес: 115035, г. Москва, Космодамианская набережная, д. 52, стр. 3, ОГРН 1107746938232, ИНН 7705933383, КПП 770501001) административное наказание в виде административного штрафа в размере 150 000 (ста пятидесяти тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;
- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «СПОРТС.РУ», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция

прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)
Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка
Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва
(краткое: Отделение 1 Москва)

ИНН 7706096339

КПП 770601001

БИК 044583001

р/с 40101810800000010041

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

ОКТМО 45384000

Назначение платежа: административный штраф по делу
№ 4-14.3-815/77-15.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Приложение на 1 листе.