

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

председатель Комиссии – врио руководителя управления;

члены Комиссии:

главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

в присутствии:

ИП А.;

Ю.В. – представителя ИП А. по доверенности от 11.08.2016;

Е. – представителя ООО «ТриНити», без доверенности,

рассмотрев дело № 15 по признакам нарушения ИП А. пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе);

УСТАНОВИЛА:

В Забайкальское УФАС России поступили заявления ООО «Три Нити» о распространении рекламы о деятельности Частного образовательного учреждения «Учебный центр Гранд» в сети «Интернет» с признаками нарушения законодательства о рекламе. В соответствии с заявлениями, «Учебным центром Гранд» размещена реклама с использованием тематического поиска, в том числе на интернет-сайте chita.ru: *«Электронная подпись документа! Получение электронной подписи. Оформление сертификата за 1 день! grand-chita.ru Адрес и телефон»*.

В соответствии с пояснениями, представленными в Забайкальское УФАС России, наименование «Учебный центр Гранд» является фирменным наименованием группы компаний, в которую входит, в том числе ИП А.

ИП А. заключен агентский договор №753366/15СП от 29.07.2015 с ООО «Сертум-Про». ООО «Сертум-Про» является удостоверяющим центром, который оказывает услуги по выдаче (прекращению действия) сертификатов ключей проверки электронных подписей.

В соответствии с частью 4 статьи 13 Федерального закона от 06.04.2011 №63-ФЗ «Об электронной подписи», удостоверяющий центр вправе наделить третьих лиц (далее - доверенные лица) полномочиями **по вручению сертификатов ключей проверки электронных подписей от имени этого удостоверяющего центра**. При вручении сертификата ключа проверки электронной подписи доверенное лицо обязано установить личность получателя сертификата (заявителя) либо полномочия лица, выступающего от имени заявителя, по обращению за получением данного сертификата в соответствии с порядком реализации функций

удостоверяющего центра и исполнения его обязанностей, установленным наделившим указанное доверенное лицо полномочиями по вручению сертификатов ключей проверки электронной подписи удостоверяющим центром с учетом предусмотренных [пунктом 4 части 4 статьи 8](#) указанного Федерального закона требований.

В соответствии с частью 6 статьи 15 Федерального закона «Об электронной подписи», аккредитованный удостоверяющий центр не вправе наделять третьих лиц полномочиями **по созданию ключей квалифицированных электронных подписей и квалифицированных сертификатов от имени такого аккредитованного удостоверяющего центра.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 12 Федерального закона от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», [разработка, производство, распространение](#) шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

В соответствии с пунктом 25 Приложения к [Положению](#) о лицензировании деятельности по разработке, производству, распространению шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнению работ, оказанию услуг в области шифрования информации, техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), утвержденного постановлением Правительства РФ №313 от 16.02.2012, в перечень выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в отношении шифровальных (криптографических) средств входит - предоставление услуг по шифрованию информации, не содержащей сведений, составляющих государственную тайну, с использованием шифровальных (криптографических) средств в интересах юридических и физических лиц, а также индивидуальных предпринимателей.

ИП А., участвуя в предоставлении услуг по шифрованию информации, не имеет лицензии на заявленный в рекламе вид деятельности – оформление сертификата электронной подписи и выдачи электронной подписи. Соответственно, ИП А. не имеет законных оснований рекламировать от своего имени указанный вид деятельности.

Указанная реклама содержит признаки нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с письменными пояснениями ИП А., он осуществляет деятельность по продвижению услуг удостоверяющего центра – ООО «Сертум-Про».

Таким образом, объект рекламирования – услуги по вручению электронной подписи и сертификата электронной подписи определены ИП А. Рекламодателем является ИП А.

Определением от 18.07.2016 Забайкальским УФАС России возбуждено дело №15 по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе в отношении ИП А.

ИП А. представлено письменное пояснение по делу №15 и документы, запрошенные Забайкальским УФАС России. В соответствии с письменным пояснением, ИП А. действует на основании и в рамках заключенных агентских договоров с ООО «Сертум-Про» и ЗАК «Производственная фирма «СКБ Контур» и приложениях к ним. В пункте 6 приложения к договору с ЗАК «Производственная фирма «СКБ Контур», подробно определен порядок работы нелицензированного агента. В соответствии с выдержкой из приложения - «Инструкция по технологии выдачи квалифицированных сертификатов ключей проверки электронной подписи, раздел 6: «Выдача сертификата без создания ключа электронной подписи в Сервисном центре (где Сервисный центр – ИП А.).

6.1. Действия, установленные настоящим разделом, **обязательны для исполнения Сервисным центром, не располагающим лицензиями/лицензиями**, в соответствии с приложением 1 к настоящей инструкции.

6.2. Сервисный центр, не располагающий соответствующей лицензией/лицензиями, и нарушающий порядок действий, установленным настоящим разделом, самостоятельно несет административную и уголовную ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации.

6.3. В соответствии с Инструкцией о документах производится установление личности обратившегося лица и подтверждение его полномочий действовать от имени Клиента.

6.4. Сервисный центр добавляет к Форме номер сотового телефона, указанного клиентом, и передает Клиенту заявление на изготовление Сертификата, содержащее этот номер.

6.5. Сервисный центр принимает от клиента подписанное Заявление на изготовление Сертификата, информация в котором должна полностью соответствовать информации в утвержденной СКБ Контур Форме в

информационной системе. При создании заявления на изготовление Сертификата в форме электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью в Выносном центре регистрации, заявление на изготовление Сертификата в форме бумажного документа не применяется.

6.6. Сервисный центр информирует Клиента о том, что: выдача средств электронной подписи (дистрибутив СКЗИ) будет происходить в информационной системе (веб-диск СКБ Контур); Клиент будет создавать ключ электронной подписи самостоятельно с помощью выданных ему средств электронной подписи; Клиент получит выдаваемый ему сертификат в информационной системе».

Так же, ИП А. в письменном пояснении ссылается на положения «Инструкции по технологии выдачи (прекращения действия) сертификатов ключей проверки электронной подписи классов Сертум: «6. Выдача Сертификата без создания ключа электронной подписи в Сервисном центре.

6.1. Действия, установленные настоящим разделом, **обязательны для исполнения Сервисным центром, не располагающим лицензиями/лицензиями**, в соответствии с приложением 1 к настоящей инструкции.

6.2. Сервисный центр, не располагающий соответствующей лицензией/лицензиями, и нарушающий порядок действий, установленным настоящим разделом, самостоятельно несет административную и уголовную ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации.

6.3. В соответствии с Инструкцией о документах производится установление личности обратившегося лица и подтверждение его полномочий действовать от имени Клиента; устанавливается правоспособность клиента - юридического лица.

6.4 Сервисный центр добавляет к Форме номер сотового телефона, указанного Клиентом, и передает Клиенту заявление на изготовление Сертификата, содержащее этот номер <...> а также пароль для доступа в Информационную систему.

6.5. Сервисный центр принимает от Клиента подписанное Заявление на изготовление Сертификата, информация к котором полностью соответствует информации в утвержденной СКБ Контур Форме ИС.

6.6. Сервисный центр информирует Клиента о том, что: выдача средств электронной подписи (дистрибутивов СКЗИ) будет происходить в Кабинете Удостоверяющего центра; Клиент будет создавать ключ электронной подписи самостоятельно с помощью выданных ему средств электронной подписи; Клиент получит выдаваемый ему сертификат в Кабинете Удостоверяющего центра (виртуальный кабинет)».

В письменном пояснении ИП А. указывает, что он, осуществляя деятельность в рамках агентского договора и приложений к нему, никоим образом не выполнял действия, которые должны быть лицензированы. В рамках заключенных договоров ИП А. осуществлялось продвижение продукта компании, с которой заключен договор, а именно - электронной подписи. Фактическое изготовление и продажа подписи производилось компанией, агентом которой является ИП А. ИП А. не

считает, что реклама вводит потребителей в заблуждение, поскольку потребитель получает то, что и указано в рекламе – электронную подпись.

На заседании Комиссии ИП А. также пояснил, что договор на размещение контекстной рекламы в сети «Интернет», в поисковой системе «Яндекс Директ» в письменной форме не заключался. Реклама изготовлена физическим лицом по устной договоренности.

Представитель ИП А. пояснила так же, что компания ООО «Сертум-Про» и ЗАК «Производственная фирма «СКБ Контур» являются удостоверяющими центрами и осуществляют деятельность через своих агентов-партнеров на основании договоров. Указанные договоры предусматривают два вида партнерства – лицензируемое и не лицензируемое. На момент распространения рекламы ИП А. осуществлял деятельность как не лицензируемый партнер, в настоящее время ИП А. получена соответствующая лицензия.

Комиссия Забайкальского УФАС России, рассмотрев обстоятельства дела, выслушав участников рассмотрения дела, исследовав имеющиеся в материалах дела документы и доказательства, установила следующее.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - это информация, распространяемая 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.

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет объект рекламирования как 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.

Объектом рекламирования в указанной рекламе являются услуги, связанные с получением электронной подписи и оформлением сертификата такой подписи.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Забайкальским УФАС России установлено, что наименование «Учебный центр Гранд» является фирменным наименованием группы компаний, в которую входит, в том числе ИП А.

ИП А. заключены агентские договоры № с ООО «Сертум-Про» и № с ЗАО «Производственная фирма «СКБ Контур».

Согласно договору ИП А. с ООО «Сертум-Про», ИП А. является Центром регистрации. Центр регистрации – юридическое лицо или индивидуальный

предприниматель, представляющий интересы «Сертум-Про» на территории Российской Федерации и осуществляющий такое представительство на основании договора, Условий работы Центра регистрации и утвержденных «Сертум-Про» инструкций, являющихся неотъемлемой частью указанного договора.

ООО «Сертум-Про» является удостоверяющим центром, который оказывает услуги по выдаче (прекращению действия) сертификатов ключей проверки электронных подписей для различных информационных систем, а также иные услуги, предусмотренные Федеральным законом от 06.04.2011 №63-ФЗ «Об электронной подписи». В материалах дела имеется копия действующей лицензии на осуществление деятельности по предоставлению услуг в области шифрования информации, выданной ООО «Сертум-Про».

Согласно пункту 2.1. указанного выше договора, ООО «Сертум-Про» поручает, а Центр регистрации (ИП А.) обязуется от имени и за счет ООО «Сертум-Про» привлекать клиентов к услугам Сертум-Про и/или заключать договоры с клиентами на оказание услуг удостоверяющего центра, а также в случаях, предусмотренных Условиями, осуществлять деятельность по генерации ключей электронной подписи и выдаче (прекращению действия) сертификатов ключей проверки электронной подписи в точном соответствии с инструкциями.

Условия работы Центра регистрации (далее – Условия) - это приложение к договору и его неотъемлемая часть, содержащая информацию об условиях и порядке оказания услуг в конкретном проекте удостоверяющего центра, особые требования к Центру регистрации в зависимости от такого проекта, финансовые взаимоотношения сторон и территорию его.

В соответствии с «Условиями работы Сервисного центра по Продукту «Квалифицированные сертификаты», утвержденными 28.10.2013, сервисные центры, не имеющие соответствующих лицензий (далее – не лицензиаты) не имеют право осуществлять генерацию ключей электронной подписи на рабочих местах в Сервисном центре (п.2.4). Сервисные центры – не лицензиаты не имеют право выезжать на рабочие места клиентов с целью осуществления лицензируемых видов деятельности: установки СКЗИ и ключевых документов на рабочем столе клиента, оказания консультационных услуг по установке СКЗИ и ключевых документов (пункт 2.5.).

Согласно пункту 1.5. указанных выше условий, Сервисные центры, акцептовавшие данные условия, неукоснительно соблюдают требования следующих неотъемлемых частей агентского договора, опубликованных в установленном порядке на партнерском портале:

- Инструкция по обеспечению безопасности при использовании автоматизированной системы «Кабинет УЦ»;
- Инструкция по проверке документов при выдаче (прекращении действия) квалифицированного сертификата ключа проверки электронной подписи;
- Инструкция по технологии выдачи квалифицированных сертификатов ключей проверки электронных подписей.

Раздел 6 «Инструкции по технологии выдачи (прекращении действия) сертификатов ключей проверки электронной подписи классов Сертум», утвержденной 16.04.2015, так же предусматривает порядок выдачи сертификата без создания ключа электронной подписи в Сервисном центре для сервисных центров, не располагающих необходимыми лицензиями.

Комиссия Забайкальского УФАС России пришла к выводу о том, что на момент распространения рекламы ИП А. осуществлял деятельность, не требующую наличия лицензий и в соответствии с указанными выше Инструкциями. Фактически ИП А. не производил генерацию ключей электронной подписи и не заявлял об этом в спорной рекламе. В данном случае говорится о возможности получения электронной подписи и сертификата ключей проверки электронной подписи и указывается интернет-сайт, где потребитель рекламы может получить более подробную информацию.

Таким образом, Комиссия не усматривает в спорной рекламе и в действиях ИП А. нарушения пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.56. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела №15, возбужденного в отношении ИП А. в связи с отсутствием фактов нарушения законодательства о рекламе.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии