

РЕШЕНИЕ

16 ноября 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...> – заместителя руководителя
начальника отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией
Челябинского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – главного специалиста-эксперта
отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией
Челябинского УФАС России;

<...> – главного специалиста-эксперта
отдела контроля торгов и органов власти
Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 79-08/2018, возбужденное по факту размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в системе «Яндекс. Директ» рекламы автошколы с коммерческим обозначением «Метар» с признаками нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального Закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Индиго» (далее – ООО «Индиго», Заявитель) по факту размещения в системе «Яндекс.Директ» недобросовестной рекламы автошколы с коммерческим обозначением «Метар».

Из заявления следует, что Заявителю стало известно о распространении в информационного-телекоммуникационной сети «Интернет» в системе «Яндекс.Директ» рекламы следующего содержания: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн Or!..» и активная кнопка «ПЕРЕЙТИ», в подтверждение представлены заверенные скриншоты рекламной информации.

По мнению Заявителя, распространение данной рекламной информации с указанием в ней наименования автошколы-конкурента, в данном случае автошколы «Индиго», направлено на привлечение внимания к своим услугам.

Общество с ограниченной ответственностью «Яндекс» (далее – ООО «Яндекс») по запросу Челябинского УФАС России представило сведения о том, что размещение указанной рекламы размещалось на основании Договора возмездного оказания услуг № 74008/17 от 20.10.2017 (далее – Договор № 74008/17), заключенного с Обществом с ограниченной

ответственностью «АДВ-сервис» (далее – ООО «АДВ-сервис»), период размещения рекламы с 19.07.2018 по 10.08.2018 года.

В соответствии с пунктом 1.1. Договора № 33970/15 ООО «Яндекс» принимает на себя обязательства оказывать, а ООО «АДВ-сервис» обязуется принимать и оплачивать рекламные услуги, связанные с размещением в сети «Интернет» предоставленных ООО «АДВ-сервис» рекламных материалов третьих лиц (клиентов) в соответствии с условиями Договора и Приложений к нему.

Пункт 1.3. Договора № 74008/17 устанавливает, что ООО «АДВ-сервис» предоставляет ООО «Яндекс» для размещения рекламу своих клиентов.

Также ООО «Яндекс» указывает, что для размещения рекламы рекламодателем использовалась одна ключевая фраза: «Автошкола Индиго Челябинск».

На основании указанного, Челябинским УФАС России 03 сентября 2018 года возбуждено дело № 79-08/2018 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении Общества ограниченной ответственностью «АДВ-сервис» (далее – ООО «АДВ-сервис»).

В соответствии с Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 79-08/2018 (исх. № 11850/08 от 03.09.2018) (далее – Определение), у ООО «АДВ-сервис» запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела по существу.

Из представленных ООО «АДВ-сервис» пояснений следует, что данное Общество на основании Лицензионного договора от 01.04.2018 с ЕЛАМА ГЛОБАЛ ЛТД (Республика Сингапур) является лицензиатом программного обеспечения – сервиса «eLama», представляющим из себя платформу автоматизации контекстной рекламы, которая упрощает процесс работы с рекламными компаниями, в том числе на интернет-площадке «Яндекс.Директ».

ООО «АДВ-сервис» указывает, что рекламодатель (пользователь сервиса) после регистрации самостоятельно формирует рекламный материал, ООО «АДВ-сервис» предоставляет лишь площадку для создания и формирования лицом рекламы и не наделено полномочиями по проверке рекламной информации, в том числе на соответствие требованиям действующему рекламному законодательству.

Из материалов представленных ООО «АДВ-сервис» также следует, что рекламодателем (пользователем сервиса) в данном рассматриваемом случае являлось Частное образовательное учреждение Дополнительного профессионального образования «Метар» (далее – ЧОУ ДПО «Метар»), а именно ООО «АДВ-сервис» представлены Акты оказанных услуг к Договору-оферте № 2018 07 04-261482-adv за период 19.07.2018 по 10.08.2018 г., Счета-фактуры к Договору-оферте № 2018 07 04-261482-adv за период 19.07.2018 по 10.08.2018 г., а также типовой договор оферты.

Кроме того, согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет», администратором доменного имени «metar174.ru», ссылка на который имеется в спорной рекламе, является ЧОУ «Метар».

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 79-08/2018 (исх. № 11850/08 от 03.09.2018) (далее – Определение) ЧОУ ДПО «Метар» привлечено к рассмотрению дела № 79-08/2018 в качестве заинтересованного лица.

Вместе с тем, на основании представленных ООО «АДВ-сервис» документов и сведением, Определением об отложении дела № 79-08/2018 и назначении даты и времени его рассмотрения (исх. № 14767/08 от 25.10.2018) ЧОУ ДПО «Метар» привлечено к рассмотрению дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а именно пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

ЧОУ ДПО «Метар» в материалы дела представлены документы и письменные сведения, из содержания которых следует, что 26 июля 2018 года директор автошколы «Метар» <...> обратилась к физическому лицу (<...>), который профессионально занимается продвижением в сети «Интернет», на сайт www.kwork.ru для получения помощи на платной основе по настройке рекламы автошколы в системе «Яндекс.Директ».

Из пояснений следует, что указанное физическое лицо, после получения оплаты, создало личный кабинет на сайте elama.ru и самостоятельно, не обсудив и не утвердив рекламные макеты с ЧОУ ДПО «Метар», запустило рекламную компанию. ЧОУ ДПО «Метар» указывает, что после обнаружения рекламы в том виде, в котором она распространялась, обратилось к исполнителю (<...>) с целью прекращения ее распространения.

Сведения «сделаем скидку – 1000 рублей», присутствующие в рекламе, не соответствуют действительности, ЧОУ ДПО «Метар» не делает скидок, данная информация включена в рекламу <...> самостоятельно.

В подтверждение указанных доводов ЧОУ ДПО «Метар» представлены скриншоты переписки с Игорем Демьяненко по вопросу запуска рекламы автошколы с коммерческим обозначением «Метар» в сети «Интернет» в системе «Яндекс.Директ», в связи с чем ЧОУ ДПО «Метар» считает, что в его действиях отсутствует нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в системе «Яндекс.директ» размещена реклама со сведениями: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн Or!..» и активная кнопка «ПЕРЕЙТИ».

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, реклама – это 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 объектом рекламирования Закон о рекламе понимает 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.

Информация, размещенная в системе «Яндекс. Директ» со сведениями: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн Or!..» формирует и поддерживает интерес к лицу, осуществляющему деятельность школ подготовки водителей автотранспортных средств, следовательно, указанная информация является рекламой и, должна соответствовать требованиям рекламного законодательства. Рекламный характер данной информации также подтверждается и договором на размещение рекламных материалов с ООО «Яндекс».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

С учетом положений Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление № 58), при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

В данном случае реклама со сведениями: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн Or!..» ставит потенциальных потребителей перед выбором между двумя организациями, оказывающими образовательные услуги по обучению вождению автомобилями.

С учетом изложенного, реклама со сведениями: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн Or!..» нарушает требования пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку содержит некорректное сравнение с услугами, оказываемыми иным лицом (ООО «Индиго»).

Несмотря на то, что реклама не содержит конкретного сравнения между двумя организациями, в данном случае приведённые в рекламе сведения представляют из себя обезличенное сравнение, использование которого в рекламе также недопустимо в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Поскольку информация о предоставлении скидки при выборе автошколы «Метар» направлена на привлечение потенциальных потребителей, а ЧОУ ДПО «Метар» документов, подтверждающих соответствие действительности

распространенной информации о предоставлении скидки в размере 1000 рублей, не представлено, Комиссия приходит к выводу о несоответствии распространенной рекламы требованиям пункта 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламоатель.

Исходя из понятия рекламоателя, изложенного в статье 3 Закона о рекламе это, по сути, заказчик рекламы, т.е. то лицо, в чьих интересах осуществляется распространение и размещение рекламы. Соответственно таким лицом могут выступать изготовитель, продавец, фирма, оказывающая услуги, частное лицо и так далее.

Рекламоателем рекламы, распространяемой в сети «Интернет» в системе «Яндекс.Директ», является ЧОУ ДПО «Метар», в интересах которого распространена указанная реклама.

Довод ЧОУ ДПО «Метар» о том, что ответственность за соответствие требованиям действующего законодательства распространённой рекламы лежит на физическом лице (<...>) не принят Комиссией, поскольку, обращаясь к указанному лицу за размещением и созданием рекламы ЧОУ ДПО «Метар» могло осуществить контроль за соответствием ее содержания Закону о рекламе. Документов, подтверждающих, что указанным лицом проведена проверка рассматриваемой рекламы, в том числе на предмет соответствия ее содержания требованиям действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, либо иные документы, свидетельствующие о принятии ЧОУ ДПО «Метар» мер по соблюдению требований действующего законодательств в материалы дела не представлены. Кроме того, факт того, что ЧОУ ДПО «Метар» является рекламоателем спорной рекламы также подтверждается документами об оплате, представленными ООО «АДВ-сервис».

В силу пункта 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе, пункта 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 (далее – Правила), пункта 3.59 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 (далее – Регламент), при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения вправе выдать лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание.

Пункт 47 Правил устанавливает, что при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной

части решения по делу.

В материалы дела ЧОУ ДПО «Метар» представлены документы и письменные пояснения, согласно которым распространение рекламной информации со сведениями: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн 0р!..» в настоящее время прекращено, в связи с чем Комиссия считает возможным не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ЧОУ ДПО «Метар» нарушившим пункт 1 части 2 статьи 5, пункт 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, при размещении рекламы со сведениями: «Автошкола Индиго или «Метар»? METAR174.RU Автошкола Индиго? Дешевле? Сделаем скидку – 1000 рублей! Обучение онлайн 0р!..», распространявшейся в сети «Интернет» в системе «Яндекс.Директ».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ЧОУ ДПО «Метар» и его должностного лица.

Решение в полном объеме изготовлено 23 ноября 2018 года.

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