

РЕШЕНИЕ

Дата принятия решения: 20 апреля 2021 года

г. Иваново

Комиссия Ивановского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе (далее - Комиссия):

<...>

рассмотрев дело №037/05/5-84/2021 (03-31/2021-08), возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения рекламы в электронных дневниках на платформе «eljur.ru»,

в отсутствие заявителя: <...> (извещен надлежащим образом, на рассмотрение дела не явился),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: ИП Кузнецовой М.Н. (ИНН 773312697308) (извещена надлежащим образом, на рассмотрение дела не явилась),

в присутствии представителей лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: ООО «Веб-Мост» (ИНН 7733544815):

<...>

в присутствии представителя заинтересованного лица: ООО «Яндекс» (ИНН 7736207543) – <...>

в присутствии лица, располагающего сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах, - <...>

в присутствии лица, располагающего сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах, - <...>

УСТАНОВИЛА:

В Ивановское УФАС России поступило заявление жителя г. Иваново о распространении рекламы в электронных дневниках на платформе «eljur.ru».

Согласно ч.10 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) не допускается размещение рекламы в учебниках, учебных пособиях, другой учебной литературе, предназначенных для обучения детей по основным образовательным программам начального общего, основного общего, среднего общего образования, школьных дневниках, школьных тетрадях.

В соответствии с ч.7 ст.38 Закона о рекламе за нарушение ч.10 ст.5 Закона о рекламе несет ответственность рекламодатель.

Факт распространения рекламы подтверждается: заявлением, актами осмотра Интернет-

сайтов с приложением распечаток и скриншотов соответствующих страниц <https://gim44.eljur.ru> и <https://gim32.eljur.ru>.

Так, сотрудниками Ивановского УФАС России 20.01.2021 при авторизации в автоматизированной информационной системе «Электронный журнал» (далее - АИС «Электронный журнал ЭлЖур») через персональный компьютер под логином и паролем персонального пользователя в ходе осмотра личных кабинетов родителей учеников МБОУ «Гимназия №44» и МБОУ «Гимназия №32» на Интернет-страницах <https://gim44.eljur.ru> и <https://gim32.eljur.ru> соответственно был подтвержден факт распространения рекламы, в том числе во вкладке «дневник», а именно:

1) рекламных объявлений жилого комплекса «SOHO+NOHO», магазинов «ПроАвто», sport-marafon.ru и potino.ru, торгового комплекса Каширский двор и сервисов «Яндекс. Маркет», «Яндекс. Недвижимость», «Яндекс. Дзен» на сайте по адресу gim44.eljur.ru;

2) рекламных объявлений жилых комплексов «Sydney city» и «SOHO+NOHO», торгового комплекса Каширский двор и сервиса «Яндекс. Объявления» на сайте по адресу gim32.eljur.ru.

Ивановским УФАС России по данному факту 19 февраля 2021 года возбуждено дело №037/05/5-84/2021 (03-31/2021-08) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. ФАС России наделило Ивановское УФАС России полномочиями по рассмотрению дела (вх. №185р от 01.03.2021). Определениями от 16 марта 2021 года срок рассмотрения дела был продлен, заседание Комиссии отложено.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

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

Согласно ст. 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, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Рассматриваемая информация подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к жилым комплексам «SOHO+NOHO» и «Sydney city», магазинам «ПроАвто», sport-marafon.ru и potino.ru, торговому комплексу Каширский двор, сервисам «Яндекс. Маркет», «Яндекс. Недвижимость», «Яндекс. Дзен» и «Яндекс. Объявления»;

- призвана формировать и поддерживать интерес к объектам рекламирования, способствует их продвижению на рынке.

16.03.2021 на заседание Комиссии в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых в ходе дела обстоятельствах на основании п.28 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, были приглашены родители учеников указанных выше учебных заведений <...>. Они подтвердили факты неоднократного размещения рекламы в «Электронном журнале ЭлЖур» на платформе «eljur.ru» на всех вкладках данного электронного дневника как в профиле родителя, так и в профиле ученика. Отдельно ими было обозначено отсутствие возможности бесплатно выключить просмотр рекламы в электронном дневнике, т.к. при нажатии имеющегося в рекламных объявлениях значка «скрыть рекламу» сразу открывается информация о предоставляемой за отдельную плату услуге «отключение рекламы», которая размещена на странице рубрики «услуги».

Следовательно, при работе в «Электронном журнале ЭлЖур» у учащихся и их законных представителей (родителей) в личном кабинете отображается реклама различных товаров и услуг, которая является недопустимой в силу прямого запрета Закона о рекламе. Более того, за услугу по отключению рекламы предусмотрена отдельная плата. При этом в соответствующую вкладку Интернет-страницы добавлены еще ряд услуг, предоставляемых за отдельную плату: мониторинг обновления дневника и другие оповещения.

Согласно пояснениям регистратора доменов, администратором доменного имени первого уровня «eljur.ru» является ООО «Веб-Мост» (вх. № 208 от 21.01.2021).

В материалы дела также представлены договоры №2012-12/ОУ от 01.12.2020 и №2012-01/ОУ от 10.12.2020 об оказании услуг в области информатизации учебного процесса, заключенные ООО «Веб-Мост» с МБОУ гимназией №44 и (вх №450 от 11.02.2021) и между МБОУ гимназией №32 и (вх №607 от 24.02.2021) об использовании информационной системы «Электронный журнал ЭлЖур» для обеспечения электронного учета успеваемости учащихся.

ООО «Веб-Мост» является разработчиком АИС «Электронный журнал». Общество обладает исключительным правом на программу, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации программы для ЭВМ №2014616889.

ООО «Веб-Мост» представлены письменные пояснения (вх. №1150 от 30.03.2021), согласно которым «ЭлЖур» является многофункциональным программным комплексом, позволяющим сопровождать различные процессы в образовательной организации, в том числе организовать единое коммуникационное пространство всех участников образовательного процесса. Подключиться и использовать сервис образовательные организации могут на безвозмездной основе, есть и коммерческие формы работы, предполагающие отсутствие рекламных материалов.

ООО «Веб-Мост» указало, что наряду с ООО «Яндекс» и ИП Кузнецовой М.Н. является рекламодателем.

При этом Общество факт нарушения Закона о рекламе не признает, ссылаясь на недопустимость расширительного толкования понятия «школьный дневник» по аналогии с правоприменительным подходом в части толкования понятия «школьная тетрадь», изложенным в размещенном на Интернет-сайте ФАС России Постатейном комментарии к Закону о рекламе.

Кроме того, ООО «Веб-Мост» полагает, что в соответствии с ГОСТ Р 55081-2012 «Дневники школьные. Технические условия», утвержденном Приказом Росстандарта от 14.11.2012 №779-ст «Об утверждении национального стандарта» (далее - ГОСТ), школьным дневником может быть признано только печатное издание (материальный носитель).

Вместе с тем, из представленной Обществом информации следует, что оно определило возможные для размещения рекламных объявлений места. При этом размещением рекламы занимается ИП Кузнецова М.Н. с использованием специального кода для подключения рекламных сетей на основании договора аренды рекламных мест на сайте от 29.01.2015 №1501-29/ИП.

Так, арендодатель (ООО «Веб-Мост») передает, а арендатор (ИП Кузнецова М.Н.) за плату принимает право перепродажи рекламных площадей, выделенных арендодателем, представляющих собой часть страниц сайта, расположенного по адресу <http://eljur.ru/> (далее — рекламные места), для дальнейшего размещения на них материалов третьих лиц (в том числе путем осуществления информационных рассылок с использованием базы адресов, формируемой арендодателем). Согласно п.4.1.1 указанного договора, арендодатель обязан передать арендатору в пользование рекламные места. В соответствии с п.5.1.1 договора, арендатор обязан использовать рекламные места по назначению. Согласно п.6.1.2 договора, арендодатель вправе отказать в размещении рекламного материала на рекламных местах в случае несоответствия рекламных материалов редакционной политике. В соответствии с п.7.1.1 договора, арендатор имеет право размещать на арендованных рекламных местах рекламные материалы. Согласно п. 9.3 договора, арендатор несет ответственность за

соблюдение закона о рекламе.

ИП Кузнецова М.Н. в своих письменных пояснениях (вх. №1169 от 31.03.2021) указала, что наряду с ООО «Веб-Мост» и ООО «Яндекс» является рекламодателем. При этом индивидуальная предпринимательница указала, что на основании договора аренды рекламных мест на сайте осуществляет посредническую деятельность рекламного агентства по перепродаже рекламных площадей на ресурсе eLjur.ru. Также ИП Кузнецова М.Н. подтвердила, что является партнером Рекламной сети Яндекса (далее - РСЯ).

Площадка eLjur.ru (АИС «Электронный журнал») является участником рекламной сети ООО «Яндекс» (РСЯ) на основании договора, заключенного путем акцепта оферты http://yandex.ru/legal/yan_service_offer/ между ИП Кузнецовой М.Н. и ООО «Яндекс».

В соответствии с разделом 1 Условий участия в РСЯ http://yandex.ru/legal/yan_service_offer/ приведенные ниже термины имеют следующие значения:

1) партнерский интерфейс — программный интерфейс, предназначенный для удаленного взаимодействия сторон в целях исполнения договора, обмена информацией и передачи уведомлений между сторонами, но не ограничиваясь указанным. В партнерском интерфейсе могут содержаться данные статистики, информация о партнере, ресурсах партнера, размере вознаграждения партнера, а также иная информация, определяемая Яндексом.

2) реклама — рекламные материалы любого формата, которые могут включать в себя текст, изображения, видео, аудио, медиафайлы иного типа, интерактивные элементы, код, гиперссылки, а также любое их сочетание. Для целей оферты под рекламой понимаются описанные выше рекламные материалы, предоставляемые для размещения Яндексом и/или рекламодателями.

3) рекламное место — место, выделенное в дизайне (коде) соответствующего ресурса, и предназначенное для отображения рекламы.

4) рекламодатели — третьи лица, заключившие с Яндексом и/или с аффилированными лицами Яндекса договор, предметом которого и/или результатом исполнения которого является размещение рекламы на ресурсах, входящих в РСЯ, в том числе на ресурсах партнера.

5) рекламный код — программный модуль в формате HTML или иного кода, встраиваемый партнером в код ресурсов партнера, и предназначенный для обращения к системе Яндекса для целей отображения рекламы на ресурсах партнера.

6) ресурсы партнера — ресурсы, подключаемые партнером к РСЯ по согласованию с Яндексом. В отдельных случаях, в том числе предусмотренных пунктом 2.2 Оферты, ресурсы партнера, а также составляющие их элементы, могут предоставляться партнером пользователям с помощью программных и технических средств Яндекса.

В соответствии с п. 1.1 оферты РСЯ акцепт оферты РСЯ подразумевает безоговорочное принятие всех условий, предусмотренных офертой РСЯ и документами, которые являются неотъемлемой частью оферты РСЯ, и влечет заключение договора при условии прохождения ресурсами партнера проверки (модерации) ООО «Яндекс» на предмет соответствия требованиям Оферты РСЯ и правил участия в рекламной сети Яндекса, расположенных в открытом доступе в сети «Интернет» по адресу <https://yandex.ru/legal/partner> и их одобрения для целей исполнения договора партнером.

ООО «Яндекс» факты размещения указанной рекламы подтвердило, указав, что является в данном случае наряду с ИП Кузнецовой М.Н. рекламодателем (вх. №869 от 15.03.2021). В силу специфики оферты, как юридической конструкции, допустимой в соответствии со ст. 428 ГК РФ, договор на физическом носителе ООО «Яндекс» с указанным партнером не заключался.

В материалы дела также предоставлены сведения о том, что размещение рассматриваемой рекламы на сайте eLjur.ru осуществлялось на основании договора участия в РСЯ, заключенного

с ИП Кузнецовой М.Н., путем акцепта оферты, расположенной в открытом доступе в сети Интернет. Общество также сообщило, что согласно пп.г п.11 Правил участия в РСЯ, являющихся частью оферты, не допускается подключение к данной сети ресурсов, которые могут признаны учебной литературой, школьными дневниками и школьными тетрадями.

Наряду с изложенным ООО «Яндекс» также полагает, что при распространении рекламы установленный в ч.10 ст.5 Закона о рекламе запрет не был нарушен, т.к. исследуемый ресурс представляет собой многофункциональный информационный комплекс, который сопровождает большинство школьных процессов, связанных с учебной деятельностью, а также позволяет формировать общее коммуникационное пространство всех участников образовательной деятельности - от администрации школы до учеников и родителей.

В подтверждение доводов Общество также ссылается на ГОСТ и недопустимость расширительного толкования понятия «школьный дневник» по аналогии с правоприменительным подходом в части толкования понятия «школьная тетрадь». Кроме того, ООО «Яндекс» полагает, что не только налоговое законодательство не распространяет на электронную форму школьных дневников возможность пониженной ставки налога, но и в ч.10 ст.5 Закона о рекламе приведен закрытый перечень источников, на которые распространяется запрет, при этом в него электронный дневник не входит.

Однако Комиссия не соглашается с доводами сторон относительно отсутствия нарушения запрета на размещение рекламы, установленного в ч.10 ст.5 Закона о рекламе, в виду следующего.

Согласно опубликованной на Интернет-сайте <https://eljur.ru> информации АИС «Электронный журнал» одна из современных программно-информационных систем, работающая в сегменте информационных услуг для образовательных учреждений. Система предлагает информатизацию и автоматизацию типовых школьных бизнес-процессов в соответствии с требованиями Государственной программы развития образования. В базовом использовании – Электронный журнал школы и Электронный дневник школьника для учеников и родителей.

Также на сайте размещены публичная оферта на заключение договора абонентского обслуживания ООО «Веб-Мост» и руководство по работе для родителей и учеников. Согласно данному руководству интерфейс электронного журнала содержит отдельную вкладку «дневник», в том числе отображающую успеваемость школьника.

Электронный дневник обучающегося представляет собой модуль электронного классного журнала. Пользователями электронного дневника, как части электронного классного журнала, являются обучающиеся и родители (законные представители). Родители (законные представители) и обучающиеся имеют доступ только к собственным данным, и используют электронный классный журнал для их просмотра и ведения переписки. Таким образом, электронный дневник обеспечивает возможность оперативного ознакомления с ходом и содержанием образовательного процесса, а также с результатами текущего контроля посещаемости уроков, успеваемости, промежуточной аттестации обучающихся.

Согласно информации, размещенной на Интернет-странице <https://eljur.ru/spravochnaya-informaciya-eljur>: «Электронный дневник. Стандартное представление ученического дневника для родителей и школьников. Расписание; домашнее задание; оценки и пропуски уроков; комментарии и замечания учителей; сводка по всем предметам; пропущенные темы уроков; графический мониторинг успеваемости по предметам и в целом; аналитика контрольных работ; СМС-оповещения для родителей об оценках, замечаниях и посещаемости».

Согласно информации, размещенной на Интернет-странице <https://eljur.ru/elektronnyj-dnevnik-v-mobilnom-telefone>: «ЭлЖур.Дневник. Приложение для родителей и учеников. Дневник с информацией о полученных оценках, комментариях к ним и выданных домашних заданиях. Текущие оценки за учебный период с расчетом среднего балла по предмету. Итоговые оценки — результаты промежуточной и итоговой аттестации учащегося. Расписание уроков с указанием кабинета, учителя и с учетом замен».

Согласно информации, размещенной на Интернет-странице <https://eljur.ru/vozmozhnosti-elektronnogo-shkolnogo-zhurnala>: «учащийся также пользуется инструментами Электронного дневника школьника. Всегда видеть актуальное расписание занятий с учетом запланированных замен. Иметь в своем электронном дневнике домашнее задание, записанное самим учителем. Следить за своей средней оценкой на фоне успеваемости класса в целом.»

В ходе осмотра сотрудниками Ивановского УФАС России Интернет-страниц <https://gim44.eljur.ru> и <https://gim32.eljur.ru> установлено, что интерфейс аккаунтов АИС «Электронный журнал» отображает неделю с разбивкой по дням, расписанием уроков на каждую дату, заданиями на каждый урок, оценками обучающегося, замечаниями учителей.

Таким образом, Комиссией Ивановского УФАС России установлено, что АИС «Электронный журнал» выполняет все функции школьного дневника.

В соответствии с п. 11.1 ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» электронный документ - документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

Согласно ГОСТ Р 55081-2012 «Дневники школьные. Технические условия», школьный дневник – это документ в виде тетради или печатного издания со специальной линовкой и текстом подсказа (подзаголовками) для пользователя дневника, изготовленный полиграфическим или иным способом и предназначенный для каждодневной записи в течение годового периода обучения заданий по предметам обучения, проставления оценок по успеваемости и дисциплине учащихся, уведомления родителей о результатах учебы и другой информации по учебному процессу.

При этом отсутствие в ГОСТе прямого указания на возможность ведения школьного дневника в электронном виде не свидетельствует об отсутствии такой возможности в принципе. Таким образом, ГОСТ предусматривает возможность изготовления дневника иным способом, кроме полиграфического.

Предоставление информации о текущей успеваемости обучающегося, ведение электронного дневника и электронного журнала успеваемости включено в Сводный перечень первоочередных государственных и муниципальных услуг, предоставляемых органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления в электронном виде, а также услуг, предоставляемых в электронном виде учреждениями и организациями субъектов РФ и муниципальными учреждениями и организациями, утвержденный распоряжением Правительства РФ от 17.12.2009 года №1993-р.

Министерство образования и науки России в отдельных письмах также указывает на такую форму ведения школьного дневника, как электронный дневник. Так, в письме Минобрнауки России от 15.02.2012 №АП-147/07 «О методических рекомендациях по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде» Министерство обращает внимание, что услуга по предоставлению информации о текущей успеваемости учащегося, ведению электронного дневника и электронного журнала успеваемости осуществляется образовательными учреждениями при участии органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Кроме того, Минобрнауки России по вопросу использования электронных дневников и электронных журналов успеваемости разработаны методические рекомендации и единые минимальные требования к системам ведения журналов успеваемости учащихся в электронном виде в образовательных учреждениях Российской Федерации (Письмо Минобрнауки России от 15.02.2012 №АП-147/07 «О методических рекомендациях по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде»).

Таким образом, действующим законодательством предусмотрена наряду с печатной формой электронная форма ведения школьного дневника.

Согласно разъяснениям ФАС России от 27.01.2016 №АК/4368/16 «О размещении рекламы на портале www.school.mosreg.ru» нормы Закона о рекламе не определяют форму школьных дневников, в которых запрещается распространение рекламы. Соответственно, данный запрет установлен для любой формы школьного дневника.

Из сопоставления вышеуказанных норм следует, что школьным дневником является и электронная версия такого дневника. Данный вывод подтверждается вступившим в законную силу судебным актом по делу №А06-4049/2019.

Нормы Закона о рекламе не определяют форму школьных дневников, в которых запрещается распространение рекламы. Соответственно, данный запрет, предусмотренный ч. 10 ст. 5 Закона о рекламе, распространяется и на электронную форму школьного дневника.

На заседании Комиссии представитель ООО «Веб-Мост» поддержал письменные пояснения, факт размещения рекламы не отрицал. Пояснил, что «ЭлЖур» – это многофункциональная система, основная задача которой донесение информации до родителя об успеваемости ребенка и т.д. Несмотря на то, что система имеет вид школьного дневника, она им не является.

Вместе с тем, поскольку Общество позиционирует АИС «Электронный журнал» как понятие более широкое нежели «школьный дневник», у ООО «Веб-Мост» антимонопольным органом были запрошены пояснения о том, на каких вкладках (рубриках, страницах) «Электронного журнала ЭлЖур» на платформе «eljur.ru» размещается информация по учебному процессу (под которым понимается: организация обучения, учебно-воспитательная деятельность, взаимодействие взрослых и детей, в ходе которого решаются задачи образования, развития и воспитания учеников), а на каких нет.

На заседании Комиссии относительно вкладок (рубрик) системы, которые относятся к учебному процессу, представитель ООО «Веб-Мост» пояснил, что такими являются все кроме «служебных страниц». «Служебными страницами» при этом назвал страницы: входа (авторизации), настройки личных данных пользователя, услуг и иных настроек системы, ввода и смены пароля, настроек самого комплекса информационной системы в личных кабинетах школ, т.е. технические вещи любой информационной системы. Т.к. с тем определением «учебного процесса», которым руководствуется антимонопольный орган, даже система коммуникации, т.е. сообщений, тоже относится к тому, что в нашем случае сопровождает учебный процесс.

Необходимо отметить, что определение «школьного дневника» дано п.3.1 упоминаемого сторонами ГОСТа, где это Документ в виде тетради или печатного издания со специальной линовкой и текстом подсказа (подзаголовками) для пользователя дневника, изготовленный полиграфическим или иным способом и предназначенный для каждодневной записи в течение годового периода обучения заданий по предметам обучения, проставления оценок по успеваемости и дисциплине учащихся, уведомления родителей о результатах учебы и другой информации по учебному процессу.

При этом существуют следующие определения учебного процесса:

- это целенаправленное взаимодействие преподавателя и учащихся, в ходе которого решаются задачи образования, развития и воспитания учащихся; организация обучения во взаимосвязи всех компонентов (Педагогический словарь. - М.: Академия. Г. М. Коджаспирова, А. Ю. Коджаспиров. 2005);

- это направленное и организованное взаимодействие взрослых и детей, реализующее цели образования и воспитания в условиях педагогической системы (Словарь по педагогической психологии. М. В. Гамезо. 2001);

- это система организации учебно-воспитательной деятельности, в основе которой

органическое единство и взаимосвязь преподавания и учения; направлен на достижение целей обучения и воспитания. <...> включает все виды обязательных учебных занятий и внеклассной работы учащихся (Большая советская энциклопедия. — М.: Советская энциклопедия. 1969-1978).

Учитывая изложенное, Комиссия полагает, что невозможно реализовать требование ч.10. ст.5 Закона о рекламе путем предоставления возможности разработчику АИС «Электронный журнал» размещать рекламу на каких-либо страницах (вкладках, рубриках) системы, которые теоретически могли бы не относиться к парадигме понятия «школьный дневник». При таком правоприменительном подходе вовлеченные в учебный процесс участники (учителя, учащиеся и их родители (законные представители) при использовании сервиса и переходе по вкладкам данной системы все равно отвлекались бы на рекламные объявления.

Кроме того, представитель ООО «Веб-Мост» в ходе заседания подтвердил, что как раз на «служебных вкладках» реклама не размещается.

На вопросы членов комиссии относительно рассмотрения аналогичного дела Курским УФАС России генеральный директор Общества пояснил, что не согласен с вынесенным решением, но не обжаловал его, т.к. вопрос касался технических настроек автономной региональной системы «ЭлЖур». При этом в рассматриваемом случае речь идет о другой «облачной» системе, доступ к которой осуществляется бесплатно, и размещение рекламы один из способов ее окупаемости.

Также представитель ООО «Веб-Мост» обратил внимание на то, что родители дают ребенку пользоваться своим «взрослым» аккаунтом и это должно быть в их зоне ответственности.

На вопрос членов комиссии относительно выделения ООО «Веб-Мост» рекламных площадок не только во «взрослых» аккаунтах, но и доступности рекламы в аккаунтах школьников, представитель Общества пояснил, что система допускает размещение рекламы и там, и там. Например, отдельно рассматривался вопрос об отключении рекламы у детей по обращениям учебных заведений из Саранска.

При этом Комиссия Ивановского УФАС России исходит из того, что целесообразность введения законодательного запрета на рекламу в школьных дневниках не связана только с ограничением доступа к ней детей. Такого в Законе о рекламе не закреплено.

На заседании Комиссии представитель ООО «Яндекс» подтвердила, что в предлагаемой Обществом оферте участия в РСЯ есть требования, которым должна соответствовать площадка партнера. Есть среди них и запрет на размещение рекламы на площадках, которые могут быть признаны школьным дневником. Данное требование было введено именно после прецедента в Курском УФАС России. При этом ООО «Яндекс» имеет техническую возможность по контролю соблюдения партнерами указанных условий, но в данном случае понадеялась на добросовестность партнера. На сегодняшний день площадка «ЭлЖур» отключена от РСЯ.

Итак, из изложенного следует, что предметом договора на участие в рекламной сети ООО «Яндекс» (п.2.1 Оферты РСЯ), является оказание партнером (ИП Кузнецовой М.Н.) услуг ООО «Яндекс», на ресурсе партнера для предоставления возможности ООО «Яндекс» размещать рекламные материалы на ресурсе e1jur.ru. ООО «Яндекс» не имеет технической возможности размещения рекламы на ресурсе e1jur.ru без установки специального кода на ресурсе. Партнер - ИП Кузнецова М.Н. осуществляет установку специального кода, позволяющего ООО «Яндекс» размещать на данном ресурсе рекламные материалы. При этом ИП Кузнецова М.Н. собственного ресурса не имеет, но на основании договора аренды рекламных мест на сайте, заключенного с ООО «Веб-Мост», ИП Кузнецова М.Н. имеет право использовать ресурс e1jur.ru для размещения рекламных материалов на рекламных местах, определенных Обществом.

В АИС «Электронный журнал» ООО «Яндекс» через ИП Кузнецову М.Н. размещало рекламу по договорам, заключенным ООО «Яндекс» с рекламодателями.

РСЯ – это один из вариантов размещения рекламы на ресурсе eJur.ru, могут быть прямые договоры с рекламодателями.

Размещение рассматриваемой рекламы партнеров ООО «Яндекс» в электронном дневнике без соответствующего волеизъявления и совершения определенных действий по установке рекламного кода ИП Кузнецовой М.Н. было бы невозможно.

Вместе с тем, любые объявления, которые привлекаются на площадку, по словам представителя ООО «Веб-Мост», размещаются в информационной системе, т.е. сотрудники Общества видят их в административном интерфейсе.

В данном случае действия сразу нескольких юридических лиц являются неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе доведения рассматриваемой рекламы до потребителей, следовательно, все они принимали непосредственное участие в распространении рекламы в электронном школьном дневнике. Кроме того, у каждого из них была возможность и обязанность соотнести рекламу с требованиями законодательства РФ и отказаться от распространения незаконной рекламы.

Таким образом, ООО «Веб-Мост», ИП Кузнецова М.Н. и ООО «Яндекс» являются рекламодателями рассматриваемой рекламы. Изложенная правовая позиция подтверждается и постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 02.03.2018 по делу №А39-101/2017, где также указано на необходимость анализа последовательности договорных отношений, указывающих на взаимосвязанность действий рекламодателей и непосредственное участие каждого из них в распространении рекламы.

Вместе с тем, распространение рекламы ООО «Яндекс» на ресурсе eJur.ru было прекращено до вынесения решения.

Руководствуясь статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы.

Согласно пункту 49 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 устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание антимонопольного органа, исходя из положений Закона о рекламе, является способом защиты общественных отношений, а также законных прав потребителей и иных заинтересованных лиц, направлено на устранение выявленных при рассмотрении дела нарушений и не является мерой ответственности стороны.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением ч.10 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» размещение в АИС «Электронный журнал ЭлЖур» на платформе по Интернет-адресу eJur.ru

рекламных объявлений: 1) жилого комплекса «SOHO+NOHO», магазинов «ПроАвто», sport-marafon.ru и notino.ru, торгового комплекса Каширский двор и сервисов «Яндекс. Маркет», «Яндекс. Недвижимость», «Яндекс. Дзен» (на Интернет-сайте по адресу gim44.eljur.ru); 2) жилых комплексов «Sydney city» и «SOHO+NOHO», торгового комплекса Каширский двор и сервиса «Яндекс. Объявления» (на Интернет-сайте по адресу gim32.eljur.ru).

2. Выдать ИП Кузнецовой М.Н. предписание об устранении выявленных нарушений Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ООО «Веб-Мост» предписание об устранении выявленных нарушений Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для решения вопроса в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 23 апреля 2021 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>