



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Астраханской области**

ул. Шаумяна, 47, г. Астрахань, 414000
тел./факс (8512) 39-05-80
e-mail: to30@fas.gov.ru

28.12.2021 № 05/20262/с

На № _____ от _____

Вифлеемский Анатолий Борисович

Нижегородская ул., д. 12, а/я 595,
г. Нижний Новгород, Нижегородская
область, 603109

E-mail: ceemarket@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

15 декабря 2021 г.

г. Астрахань

Комиссия Астраханского УФАС России (далее — Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Камакина Т.Н. — заместитель руководителя — начальник отдела финансовых рынков и рекламы Управления,

Члены Комиссии:

Картушина К.О. — главный специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Управления,

Соколов И.А. — ведущий специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы Управления,

Алямшина Н.К. — специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Управления,

рассмотрев материалы дела № 030/05/5-726/2021, возбужденного по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Дневник.ру» (ИНН 7814431841, КПП 781301001, ОГРН 1097847050223, адрес: 197046, г. Санкт-Петербург, Петроградская наб., д. 36, литер «А», офис 309, 310, наименование регистрирующего органа: Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 15 по Санкт-Петербургу, дата регистрации: 19.02.2009) (далее — ООО «Дневник.ру»), выразившихся в распространении 06.04.2021 рекламы следующего содержания: «Мобильное приложение Загрузите в App Store Доступно в Google Play» на сайте <https://dnevnik.ru/> (далее — Реклама), в нарушение требований части 10 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии заявителя (представителя), надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела — гражданина «В.» (далее — гр. «В.», Заявитель) (исх. от 10.11.2021 № 05/9010/с),

в присутствии лица (представителя), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела — ООО «Дневник.ру» (исх. от 10.11.2021 № 05/9010/с),

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России (далее — Управление) поступило обращение гражданина «В.» (далее — Заявитель, гр. «В.») (вх. от 09.03.2021 № 2062) содержащее информацию о

032886



распространении рекламы обществом с ограниченной ответственностью «Дневник.ру» (далее – ООО «Дневник.ру») на сайте <https://dnevnik.ru/>.

Заявитель, считает, что ООО «Дневник.ру» распространяя рекламу на сайте <https://dnevnik.ru/> нарушает требования части 10 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закона о рекламе).

В связи с вышеизложенным Управлением 11.05.2021 возбуждено дело № 030/05/5-726/2021 по признакам нарушения требований части 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Определением от 01.09.2021 рассмотрение дела № 030/05/5-726/2021 назначено на 23.09.2021 на 10 часов 00 минут и у лиц, участвующих в деле, запрошена необходимая для рассмотрения дела информация.

23.09.2021 в Управление поступило письменное ходатайство ООО «Дневник.ру» (вх. от 23.09.2021 № 10142) о приобщении к материалам дела № 030/05/5-726/2021 протокола экспертизы № 1 от 17.09.2021 Института Безопасности Интеллектуальной собственности (эксперт Меншиков Евгений Александрович) с приложениями. Заявитель возражал о приобщении протокола экспертизы № 1 от 17.09.2021 Института Безопасности Интеллектуальной собственности к материалам дела № 030/05/5-726/2021.

Также 23.09.2021 в ходе рассмотрения дела № 030/05/5-726/2021 Заявителем заявлено устное ходатайство об отложении рассмотрения вышеуказанного дела в связи с предоставленными ООО «Дневник.ру» новыми документами, в целях их изучения и подготовки возражений, пояснений по настоящему делу.

Комиссия, рассмотрела вышеуказанные ходатайства ООО «Дневник.ру», Заявителя, возражения Заявителя и в целях соблюдения прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, предусмотренных пунктом 29 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила № 1922), а также для всестороннего, полного, объективного и своевременного выяснения обстоятельств дела, разрешения его в соответствии с законом, удовлетворила письменное ходатайство ООО «Дневник.ру» (вх. от 23.09.2021 № 10142), устное ходатайство Заявителя от 23.09.2021, и определением от 23.09.2021 рассмотрение дела назначено на 10.11.2021 на 10 часов 00 минут.

10.11.2021 в ходе рассмотрения дела № 030/05/5-726/2021 Заявителем подано устное ходатайство об отложении рассмотрения вышеуказанного дела в связи с направлением последним в Федеральное бюджетное учреждение Российский федеральный центр судебной экспертизы при Министерстве юстиции Российской Федерации (далее – ФБУ РФЦСЭ при Минюсте России) обращения о проведении экспертного исследования/экспертной консультации в отношении сайта <https://dnevnik.ru>, с целью решения следующих вопросов: является ли сайт [https://dnevnik.ru/](https://dnevnik.ru) единым сайтом, предназначенным для ведения электронного школьного дневника, в котором имеется в том числе «рекламная часть», где размещается как реклама, так и сведения, которые должны размещаться именно в электронных школьных дневниках обучающихся. ООО «Дневник.ру» (представитель) устно выразил свое несогласие с заявленным устным ходатайством Заявителя от 10.11.2021.

Комиссия, рассмотрела вышеуказанное ходатайство Заявителя, возражения ООО «Дневник.ру» и в целях соблюдения прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, предусмотренных пунктом 29 Правил № 1922, а также для всестороннего, полного, объективного и своевременного выяснения обстоятельств дела, разрешения его в соответствии с законом, удовлетворило ходатайство Заявителя, и определением от 10.11.2021 рассмотрение дела назначено на 08.12.2021 на 14 часов 00 минут.

30.11.2021 в Управление поступило письменное ходатайство Заявителя (вх. от 30.11.2021 № 12275) о приобщении к материалам дела № 030/05/5-726/2021 акта экспертного исследования ФБУ РФЦСЭ при Минюсте России от 29.11.2021 № 4397/33-6-21.

03.12.2021 в Управление поступило письменное ходатайство Заявителя (вх. от 03.12.2021 № 12499) о приобщении к материалам дела № 030/05/5-726/2021 экспертизы

сайта «Дневник.ру» (<https://dnevnik.ru/>) от 03.12.2021, проведенной экспертом: Лягущенко Виктором Николаевичем, аккредитованным Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор) и предметом экспертизы являлась информационная продукция, расположенная по адресу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ИТС «Интернет») на сайте <https://dnevnik.ru/>, описание которой содержится в файле «ученик.mp4», скриншотах рекламы, распространяемой на вышеуказанной сайте.

Комиссия, 08.12.2021 в ходе рассмотрения дела № 030/05/5-726/2021 рассмотрела вышеуказанные ходатайства Заявителя, возражения ООО «Дневник.ру» и в целях соблюдения прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, предусмотренных пунктом 29 Правил № 1922, а также для всестороннего, полного, объективного и своевременного выяснения обстоятельств дела, разрешения его в соответствии с законом, удовлетворила ходатайства Заявителя (вх. от 30.11.2021 № 12275, от 03.12.2021 № 12499), и 08.12.2021 в рассмотрении дела № 030/05/5-726/2021 в соответствии с пунктом 37 Правил № 1922 объявила перерыв, назначив продолжение рассмотрения дела № 030/05/5-726/2021 на 15.12.2021 в 10 часов 00 минут.

15.12.2021 в ходе рассмотрения дела № 030/05/5-726/2021 установлено следующее.

В соответствии с пунктами 1 – 3 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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;

объект рекламирования – 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;

товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 10 статьи 5 Закона 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.

Управлением установлено, что на сайте <https://dnevnik.ru/> 06.04.2021, распространяется следующая реклама:

Мобильное приложение



Данный факт подтверждается следующими доказательствами:

- актом о результатах мониторинга сайта <https://dnevnik.ru/> от 06.04.2021, которым установлено, что указанная выше реклама размещается и распространяется на сайте <https://dnevnik.ru/>.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама» поскольку обладает всеми ее признаками – размещалась и распространялась 06.04.2021 ООО «Дневник.ру», круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, направлена на привлечение внимания и продвижения услуг, предоставляемых ООО «Дневник.ру».

Объектом рекламирования в указанной выше информации выступают услуги, предоставляемые ООО «Дневник.ру», выражающееся в предоставлении доступа к электронному школьному дневнику и другим приложениям, размещенных на сайте <https://dnevnik.ru/>, посредством мобильных приложений App Store и Google Play.

Согласно информации ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5832, от 10.06.2021

№ 5833) размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> осуществляется ООО «Дневник.ру» в рамках договора с обществом с ограниченной ответственностью «Селектел» от 15.03.2012 № 7446 (провайдер хостинга).

По мнению ООО «Дневник.ру» мобильное приложение представляет собой версию того же сайта <https://dnevnik.ru/> для мобильных устройств, где и размещается информирование (реклама) и разработано тем же лицом, в связи с чем договоров на размещение информации (рекламы) не заключалось и не подписывалось.

Согласно правовой позиции ООО «Дневник.ру» (вх. от 10.06.2021 № 5832, от 10.06.2021 № 5833): «...ООО «Дневник.ру» полагает, что в его действиях отсутствуют нарушения Закона о рекламе на основании следующего:

Согласно части 10 статьи 5 Закона 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».

Следуя вышеуказанным положениям Закона о рекламе, устанавливающим запрет на размещение рекламы в школьных дневниках, Обществом не осуществляется размещение рекламных материалов в школьных дневниках в электронной форме на сайте <https://dnevnik.ru/>.

Сайт <https://dnevnik.ru/> представляет собой многофункциональную многопользовательскую систему, в рамках которой одной из множества функций является учет образовательных достижений, обучающихся (школьный дневник в электронной форме). Интерфейс сайта выполнен таким образом, что пользователи имеют отдельный доступ (прямая ссылка) к разделу школьного дневника в электронной форме, т.н. безрекламная версия сайта.

На стартовой странице сайта есть выбор государственной услуги «информирование о текущей успеваемости пользователей», представляющий собой школьный дневник в электронной форме, где размещение рекламных услуг не производится и не доступны платные услуги, а также «Цифровая образовательная платформа «Дневник.ру» (далее – ЦОП «Дневник.ру»), где могут размещаться рекламные материалы, а также наряду с бесплатными социальными и образовательными сервисами и информацией, доступны для приобретения дополнительные платные сервисы. При этом, выполняя рекомендации УФАС, Общество создало простой и интуитивно понятный интерфейс, где выбор любой версии оформлен в единой цветовой гамме, равным шрифтом. Безрекламная версия является полностью самостоятельной и изолированной таким образом, чтобы пользователи, которые не желают просматривать рекламные материалы, имели возможность избежать этого.

ООО «Дневник.ру», руководствуясь практикой антимонопольных органов (Решение УФАС по Московской обл. № 050/05/5-3250/2019 от 24.03.2020) и арбитражных судов (в частности, Арбитражного суда Астраханской обл. по делу № № А06-4049/2019 от 20.01.2020), должным образом обеспечивает выполнение запрета на размещение рекламы в школьных дневниках, посредством предоставления пользователям сайта <https://dnevnik.ru/> отдельного доступа (прямой ссылки) к разделу электронного дневника, т.н. безрекламной версии сайта, в которой размещение рекламных материалов не осуществляется.

Размещение рекламных материалов в разделе «ЦОП «Дневник.ру», не являющимся школьным дневником в электронной форме, не может являться нарушением запрета на размещение рекламы в школьных дневниках, установленного части 10 статьи 5 Закона о рекламе. При этом важно подчеркнуть, что размещение рекламных материалов в разделе «ЦОП «Дневник.ру» осуществляется с учетом возрастных ограничений аудитории Портала (6+), рекламные материалы приводятся в соответствие требованиям ФЗ «О рекламе», ФЗ от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», имеют регулируемый возрастной таргетинг (возможность установить целевую аудиторию, которой будет доступна рекламная информация).

Таким образом, обеспечение пользователям возможности получения информации об успеваемости и других сведений о процессе обучения напрямую, минуя рекламу, является

надлежащим соблюдением требований части 10 статьи 5 Закона о рекламе...».

Согласно дополнительным сведениям ООО «Дневник.ру» (вх. от 17.09.2021 № 9986): «...В период с 01.01.2021 по настоящее время изменений в функционирование ЦОП «Дневник.ру» внесено не было.

Переход ранее (с 01.01.2018) зарегистрировавшихся пользователей к блоку государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося» происходит в автоматическом режиме. Процесс перехода одинаков для всех пользователей, вне зависимости от даты их регистрации.

Положениями Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не предусмотрена обязанность уведомления о наличии рекламных материалов на страницах сайтов в сети Интернет, а также внутри информационных систем.

На стартовой странице сайта <https://dnevnik.ru/> пользователю предоставляется выбор из двух версий для входа: «Цифровая платформа Дневник.ру» и Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося», являющаяся школьным дневником, о чем указано ниже под соответствующей кнопкой входа. В силу положений части 10 статьи 5 Закона о рекламе, размещение рекламных материалов в школьном дневнике в электронной форме не осуществляется.

В версии «Цифровая платформа Дневник.ру» не являющейся школьным дневником, размещение рекламных материалов не запрещено. О возможном размещении рекламных материалов пользователь уведомляется, принимая условия Пользовательского соглашения, которые предусматривает возможность размещения рекламы и введения специальных условий для доступа к такого рода материалам, в том числе ограничения по возрасту (п. 4.17, п. 8.2 Пользовательского соглашения).

Пользователям доступен вход в ЦОП «Дневник.ру» также через портал госуслуг (кнопка «Войти через госуслуги»). Для этого у пользователя должна быть стандартная или подтвержденная учетная запись на Портале госуслуг и должны совпадать данные ФИО и СНИЛС в учетных записях Портала госуслуг и Дневник.ру (для тех, кто старше 14 лет) или должна быть упрощенная учетная запись на Портале госуслуг и осуществлена ручная привязка учетных записей Портала госуслуг и Дневник.ру (для тех, кто младше 14 лет). После нажатия кнопки «Войти через госуслуги» пользователю открывается стартовая страница, аналогичная той, которую пользователь видит при входе через сайт: <https://login.dnevnik.ru>.

Пользовательское соглашение со всеми приложениями доступно на сайте www.dnevnik.ru по адресу: <https://dnevnik.ru/agreements/terms> (пользовательское соглашение), приложения №№ 1-2 (<https://dnevnik.ru/agreements/subscriptionservice>, <https://dnevnik.ru/agreements/noadvservice>).

Согласно Пользовательскому соглашению, в ЦОП «Дневник.ру» предусмотрены три категории профилей пользователей: Сотрудник, Ученик, Родитель. Каждому пользователю системы, вне зависимости от его категории, присваивается Имя пользователя (логин) и Пароль, который является строго индивидуальным и известен только самому пользователю. Таким образом, каждый пользователь в том числе родитель и ребенок (ученик), использует для входа на ЦОП «Дневник.ру» через личный профиль соответствующей категории собственный индивидуальный логин и пароль.

Потребителями услуг, оказываемых на ЦОП «Дневник.ру» являются зарегистрированные в системе пользователи трех категорий, имеющие профили: Сотрудник, Ученик, Родитель. Согласно п. 8.2 Пользовательского соглашения, в зависимости от характера материалов или специфики отдельных Сервисов платформы, ООО «Дневник.ру» может вводить специальные условия для регистрации и доступа к таким материалам и Сервисам, в том числе ограничения по возрасту.

В ЦОП «Дневник.ру» выделено три категории пользователей, имеющие профили: Сотрудник, Ученик, Родитель. Возрастные ограничений аудитории портала, а именно: 6+, определяемые по нижнему порогу возраста пользователей категории Ученик, учитываются Обществом при размещении информации на портале, в частности, все рекламные материалы приводятся в соответствии требованиям Закона о рекламе. ФЗ от 29.12.2010

№ 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» и имеют настраиваемый возрастной таргетинг (возможность установить целевую аудиторию, которой будет доступна рекламная информация).

ЦОП «Дневник.ру» является многофункциональной многопользовательской системой, на стартовой странице которой выбору каждого пользователя представляется два блока: самостоятельные структурные единицы сайта, имеющие различное функциональное назначение.

Блок Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося» представляет собой аналог школьного дневника в бумажном виде, где пользователю на одной странице структурно предоставляется следующая информация: «Изучаемые темы» по школьным предметам, «Посещаемость», «Успеваемость» (оценка по школьному предмету за соответствующий вид выполненной работы). «Расписание» (школьные предметы по дням недели) и «Домашние задания» (задания по школьным предметам). Блок не содержит платных сервисов и рекламы.

Блок Цифровая платформа «Дневник.ру» имеет социально-развлекательный характер, функциональность которого направлена преимущественно на общение пользователей, предоставление рекламных и образовательных материалов и информации пользователям, а также оказание дополнительных, в том числе, платных сервисов и услуг. Данный блок по своему функциональному назначению, содержанию и структуре не является аналогом школьного дневника в бумажном виде. Блок (профиль «ученик») состоит из 4 основных разделов: «Образование», «Профиль», «Общение» и «Приложения» каждый из которых позволяет реализовать вышеуказанные функциональные: возможности.

Раздел «Образование» (вкладки «Моя школа», «Мой класс», «Успеваемость», «Расписание», «Домашние задания», «Чаты») направлен на реализацию пользователем возможностей, связанных с получением отдельной информации об образовательном процессе.

Раздел «Профиль» (вкладки «Сообщения», «Почта», «Календарь», «Обновления», «Друзья», «Группы», «События», «Блог», «Файлы») содержит личную информацию и данные пользователя, контактную информацию его друзей и иные социальные инструменты, выбранные пользователем.

Раздел «Общение» (вкладки «Люди», «Группы», «События», «Конкурсы», «Сети», «Сообщества») направлен преимущественно на реализацию социальной активности пользователей посредством возможности ознакомления и выбора доступных внешкольных событий и мероприятий.

Раздел «Приложения» содержит как дополнительные «сервисы Дневника», так и сторонние приложения, имеющие различного рода функциональное назначение (развлечение, образование, тесты), предоставляемые пользователям на бесплатной и платной основах.

Помимо учета образовательных достижений учащихся, Портал предоставляет специальные возможности для категории пользователей «учитель», а именно: ведение электронного журнала.

В ЦОП «Дневник.ру» выделено три категории пользователей, имеющие профили: Сотрудник, Ученик, Родитель.

Отличия в содержании функциональности трех профилей, главным образом, заключается в следующем: для профиля «Ученик» предусмотрен отдельный блок государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося», а для профиля «Сотрудник» - государственная услуга «ведение электронного журнала успеваемости».

Блок Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося», содержащий информацию, которая вносится в школьный дневник в бумажной форме, имеет указанное название на основании положений Федерального закона от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг», предусматривающего переход к оказанию ряда государственных и муниципальных услуг, в том числе услуг в сфере образования, в электронной форме. В сфере образования к первоочередным услугам, предоставляемым в электронном виде образовательными организациями, относятся, в частности, «предоставление информации о текущей

успеваемости учащегося, ведение электронного дневника и электронного журнала успеваемости» (Распоряжение Правительства РФ от 17.12.2009 № 1993-р «Об утверждении сводного перечня первоочередных государственных и муниципальных услуг, предоставляемых в электронном виде», п. 8. Приложения № 1, Письмо Минобрнауки России от 15.02.2012 № АП-147/07 «О методических рекомендациях по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде»).

Согласно части 3 статьи 28 Федерального Закона от 29.12.2012 N 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» к компетенции образовательной организации относятся: осуществление текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации обучающихся, установление их форм, периодичности и порядка проведения, а также индивидуальный учёт результатов освоения обучающимися образовательных программ, а также хранение в архивах информации об этих результатах на бумажных и (или) электронных носителях. Таким образом, образовательные организации вправе самостоятельно выбирать удобные для них формы и способы учета и хранения результатов освоения обучающимися образовательных программ.

Согласно Методическим рекомендациям по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде от Министерства образования и науки Российской Федерации (утв. Письмом Минобрнауки России от 15.02.2012 № АП-14707), образовательные организации не ограничены в выборе информационных систем ведения журналов успеваемости обучающихся и в использовании их расширенных функциональных возможностей. Это обеспечивает соблюдение прав образовательных организаций на самостоятельный выбор информационных систем и на свободу конкуренции в соответствии с п. 8 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

Таким образом, выбор информационной системы учета является компетенцией образовательной организации, реализуемой образовательной организацией самостоятельно в рамках нормативно представленной автономии. Каждая образовательная организация вправе по своему усмотрению определять и использовать любые удобные системы учета и контроля образовательных достижений обучающихся, к которым относится, в том числе и раздел сайта www.dnevnik.ru, представляющий собой школьный дневник в электронной форме.

На сайте www.dnevnik.ru: на стартовой странице, в настоящий момент реализовано две самостоятельные и обособленные функциональности: государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей», представляющая собой школьный дневник в электронной форме, где размещение рекламных услуг не производится и не доступны платные услуги, а также «Цифровая платформа «Дневник.ру», где могут размещаться рекламные материалы, а также наряду с бесплатными социальными и образовательными сервисами и информацией, доступны для приобретения дополнительные платные сервисы. Функциональности являются обособленными и изолированными друг от друга, доступ к каждой из них осуществляется отдельно, по прямой ссылке.

Переход между блоками государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей» и «Цифровая платформа «Дневник.ру» возможен следующим образом:

Из блока «Цифровая платформа «Дневник.ру» в блок государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей» переход возможен посредством нажатия пользователем кнопки «Школьный дневник».

Из блока государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей» прямого перехода (путем нажатия кнопок в блоке государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей») не предусмотрено. Переход в блок «Цифровая платформа «Дневник.ру» возможен после завершения пользователем сессии (закрытие в браузере от крытой вкладки государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей» и открытие новой сессии, которая начинается со стартовой страницы).

Сайт www.dnevnik.ru был создан в качестве закрытой (защищенной) социальной сети

для учащихся общеобразовательных организаций, родителей, и педагогов.

Помимо электронного школьного дневника: Государственная услуга «предоставление информации о текущей успеваемости», на сайте www.dnevnik.ru для пользователей категории «учитель» реализовано предоставление государственной услуги «ведения электронного журнала успеваемости» (Распоряжение Правительства РФ от 17.12.2009 № 1993-р «Об утверждении сводного перечня первоочередных государственных и муниципальных услуг, предоставляемых в электронном виде», п. 8 Приложения № 1», Письмо Минобрнауки России от 15.02.2012 № АП-147/07 «О методических рекомендациях по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде»).

Обращаем внимание на необходимость различать школьный дневник и журнал. Запрет размещения рекламы не распространяется, в частности, на школьные журналы, предназначенные для использования исключительно сотрудниками образовательных учреждений. В этой связи, отождествление школьного журнала и школьного дневника считаем неправомерным. Цели последовательно применять запреты, установленные для полиграфической продукции к электронным ресурсам, то необходимо обеспечить равенство правового режима бумажного и электронного документооборота. Поскольку действующим законодательством размещение рекламных материалов в школьных журналах, предназначенных для работы педагогов, не запрещено, то полагаем, что размещение в разделах Портала, предназначенных для работы педагогов, рекламных материалов, нарушением действующего законодательства также не является.

В блоке Цифровая платформа «Дневник.ру» пользователям предоставляются отдельные образовательные элементы. В частности, в разделе «Приложения» пользователям доступны бесплатные сервисы категорий «для учебы» («Библиотека», «Медиа», «Словари»), а также образовательные приложения (в частности, «Аналитика оценок», «ЯКласс» и др.), предоставляемые как на безвозмездной, так и на возмездной основе, которые не являются обязательными элементами образовательного процесса и могут быть приобретены дополнительно по желанию пользователя.

Также в данном блоке, помимо социальных, есть разделы с образовательным контентом (в частности, раздел «Образование»), связанным с получением отдельной информации об образовательном процессе, которые, однако, по своей структуре и функциям не могут быть отнесены к школьному дневнику в электронной форме.

С точки зрения пользователя ЦОП «Дневник.ру» является обособленной (изолированной) от блока Цифровая платформа «Дневник.ру».

С точки зрения пользователя ЦОП «Дневник.ру» является обособленной (изолированной) от блока Государственная услуга «предоставление информации о текущей успеваемости».

В блоке государственная услуга «информирование о текущей успеваемости пользователей», который представляет собой аналог школьного дневника в электронной форме, рекламные материалы не размещались и не размещаются в настоящее время...».

Согласно дополнению к правовой позиции ООО «Дневник.ру» (вх. от 08.11.2021 № 11510): «...Согласно части 10 статьи 5 Закона 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».

Ключевым признаком, обеспечивающим соблюдение вышеуказанного запрета на размещение рекламных материалов в школьных дневниках в электронной форме, согласно практике арбитражных судов (в частности, Арбитражного суда Астраханской обл. по делу № А06-4049/2019 от 20.01.2020, Арбитражного суда Ивановской обл. по делу № А17-4242/2021 от 27.08.2021), является обособленность электронного школьного дневника, т.е. наличие для пользователей возможности прямого доступа к разделу школьного дневника, минуя рекламу.

В частности, в деле № А17-4242/2021 арбитражный суд отмечает, что «невозможно реализовать требование части 10 статьи 5 Закона № 38-ФЗ путем предоставления

возможности разработчику названной системы размещать рекламу на каких-либо страницах (вкладках, рубриках) системы. Рекламная информация отображается на первой же интернет-странице АИС «Электронный журнал ЭлЖур» после авторизации в системе, что в принципе исключает возможность воспользоваться функционалом электронного дневника, вне зависимости от его разграничения с электронным журналом, без отвлечения внимания пользователей на рекламу».

Таким образом, предоставление всем пользователям сайта www.dnevnik.ru со стартовой страницы отдельного доступа (прямой ссылки) к разделу (блоку) электронного дневника, т.н. безрекламной версии сайта, в которой размещение рекламных материалов не осуществляется, позволяет обеспечить обособленность школьного дневника от иных разделов сайта. Безрекламная версия является полностью самостоятельной и изолированной таким образом, чтобы пользователи, которые не желают просматривать рекламные материалы, имели возможность избежать этого. Пользователи сайта www.dnevnik.ru имеют возможность ознакомиться с информацией о текущей успеваемости напрямую, минуя рекламу и все иные разделы сайта.

Именно обособленность на сайте страниц функциональности электронного школьного дневника, не содержащих рекламу (блок Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося»), обеспечивает выполнение Обществом запрета, установленного ч. 10 ст. 5 Закона о рекламе, при размещении рекламных материалов на иных страницах сайта, школьным дневником не являющихся (блок Цифровая платформа «Дневник.ру»).

В отсутствие нормативно-правового регулирования деятельности по созданию и функционированию электронного школьного дневника, полагаем, что вышеуказанные правовые позиции судебных органов по вопросам размещения рекламы на сайтах, имеющих разделы школьного дневника, должны быть приняты во внимание и могут быть применены по аналогии и при разрешении настоящего дела.

По вопросам оценки обособленности блоков Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося» (аналог школьного дневника) и Цифровая платформа «Дневник.ру» Общество дополнительно обращалось к специалисту в области информационных технологий (ООО «Институт Безопасности Интеллектуальной Собственности») с запросом о проведении экспертизы сайта www.dnevnik.ru и программных блоков «Цифровая платформа Дневник.ру» и «Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося». По мнению эксперта, проводившего анализ пользовательского опыта (UX), пользовательского интерфейса (UI) и архитектуры сайта, блоки являются обособленными и изолированными друг от друга, «пользователь для получения информации об успеваемости и других сведений о процессе обучения в разделе (блоке) Государственная услуга "Информация о текущей успеваемости учащегося" не проходит разделы, содержащие рекламу. Пользователями (категории «родитель», «ученик») оба блока воспринимаются как равные и самостоятельные структурные единицы сайта и ЦОП «Дневник.ру», имеющие различное функциональное назначение».

Помимо учета образовательных достижений учащихся, на сайте www.dnevnik.ru предоставляются специальные возможности для категории пользователей «учитель», а именно: ведение электронного журнала (государственная услуга «ведение электронного журнала успеваемости»). Учитель работает с разделом, который является аналогом школьного журнала, а не дневника.

Обращаем внимание на необходимость различать школьный дневник и журнал. Запрет размещения рекламы не распространяется, в частности, на школьные журналы, предназначенные для использования исключительно сотрудниками образовательных учреждений. В этой связи, отождествление школьного журнала и школьного дневника считаем неправомерным. Если последовательно применять запреты, установленные для полиграфической продукции к электронным ресурсам, то необходимо обеспечить равенство правового режима бумажного и электронного документооборота. Поскольку действующим законодательством размещение рекламных материалов в школьных журналах,

предназначенных для работы педагогов, не запрещено, то полагаем, что размещение в разделах сайта, предназначенных для работы педагогов, рекламных материалов, нарушением действующего законодательства также не является.

На основании вышеизложенного, полагаем, что в действиях Общества, осуществляющего размещение рекламных материалов в блоке Цифровая платформа «Дневник.ру», нарушение законодательства о рекламе отсутствует...».

Согласно дополнительной правовой позиции ООО «Дневник.ру» (вх. от 14.12.2021 № 12868): «...Ознакомившись с приобщенными к материалам дела дополнительными доказательствами, представленными заявителем – документом, обозначенным как «экспертиза сайта «Дневник.ру» от 03.12.2021», выполненным Лягуценко В.Н., и актом экспертного исследования № 4397/33-6-21 от 29.11.2021 за подписью Кузнецова В.О., Общество выражает следующую правовую позицию:

1. Правовой статус документов, представленных заявителем.

Следует подчеркнуть, что представленные документы не имеют статуса экспертизы в значении п. 41 Постановления Правительства № 1922, которым утверждены Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе. Согласно указанным Правилам, экспертиза назначается антимонопольным органом, о чем выносится соответствующее определение о назначении экспертизы, копия которого направляется также эксперту в 3-дневный срок со дня вынесения такого определения. Представленные же заявителем документы были получены им от экспертов самостоятельно, в частном порядке.

2. Неотносимость выводов из исследования Лягуценко В.Н. к настоящему делу.

Во -первых, Анализ контента на предмет наличия или отсутствия вреда здоровью или развитию детей в компетенцию УФАС не входит. Как следует из ст. 20 ФЗ от 29.12.2010 № 436-ФЗ "О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию" и принятого в рамках данного ФЗ Постановления Правительства РФ от 25.06.2021 № 1019 "Об утверждении Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) за соблюдением законодательства Российской Федерации о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию", государственный контроль (надзор) в пределах установленной компетенции осуществляют Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций и ее территориальные органы, Федеральная служба по надзору в сфере образования и науки, Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека и ее территориальные органы (далее - контрольные (надзорные) органы). Федеральная антимонопольная служба и ее территориальные органы такими полномочиями не наделены.

Кроме того, автор исследования анализирует не те РИМ, которые являются предметами рассмотрения по делу № 030/05/5-726/2021, не РИМ в учетной записи пользователя категории «ученик», представленные в материалы дела в видеозаписях и скриншотах сайта, а вовсе неустановленные РИМ, адрес размещения и происхождение которых неизвестно.

Таким образом, выводы исследования Лягуценко В.Н. о том, что на сайте <https://dnevnik.ru> электронный школьный дневник содержит информацию, причиняющую вред развитию детей, не являются относимыми к рассматриваемому делу и не могут быть положены в основу доказывания факта наличия либо отсутствия нарушения Обществом ч.10 ст.5 ФЗ о рекламе.

3. Явное несоответствие выводов автора исследования Лягуценко В.Н. анализируемому контенту в связи с тем, что им анализируется страница пользователя категории «родитель», а делается вывод относительно влияние контента на несовершеннолетнего учащегося.

В исследовании Лягуценко В.Н. автор делает вывод о якобы имеющем место вреде для развития интеллекта несовершеннолетних при том, что анализируемые им РИМ (Скриншот 1 и скриншот 2) как следует из содержания этих скриншотов, приводимых самим автором, размещены в личном кабинете родителя, который является совершеннолетним лицом. Это

следует из интерфейса личного кабинета, содержащего разделы «Дети» - «Профиль» - «Общение» - «Чат родителей». Как следует из ранее предоставленных Обществом доказательств, в т.ч. видеозаписи и скриншотов страниц сайта по ролям (ученик, родитель, сотрудник), разделы Портала, соответствующие содержанию «скриншота 1» и «скриншота 2» под учетной записью ученика отсутствуют, а есть в личном кабинете родителя.

Таким образом, выводы о том, что анализируемые РИМ могут содержать информацию, причиняющую вред здоровью и развитию несовершеннолетних заведомо неверны и не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, т.к. учащиеся не имеют доступа к личному кабинету родителя и РИМ, размещаемые в личном кабинете родителя, для учащихся недоступны, в связи с чем какого-либо воздействия на учащихся оказывать не могут в принципе.

4. Предпосылки для выводов Лягуценко В.Н. носят абстрактный характер и никак нормативно не обоснованы.

Для обоснования своих выводов автор прибегает к анализу действующего законодательства о рекламе *de lege ferenda*, то есть с точки зрения тех поправок, которые автор считает желательными туда внести. Указанные личные предпочтения автора исследования, на которых он базирует свои выводы, никак не относимы к рассмотрению настоящего дела и не могут свидетельствовать о том, что Общество нарушает действующее законодательство.

5. У Кузнецова В.О., осуществившего исследование № 4397/33-6-21, отсутствуют специальные знания в сфере информационных систем, в том числе в области анализа и проектирования пользовательских интерфейсов.

Как следует из представленных документов, Кузнецов В.О. является экспертом в области исследования речевой деятельности. При этом, в ходе исследования проводится анализ аудиовизуального контента не с точки зрения речевой деятельности, а с точки зрения организации пользовательского интерфейса портала, что явно выходит за рамки компетенции Кузнецова В.О. согласно ст. 8 ФЗ № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»: «Эксперт проводит исследования объективно, на строго научной и практической основе, в пределах соответствующей специальности, всесторонне и в полном объеме».

Заключение эксперта должно основываться на положениях, дающих возможность проверить обоснованность и достоверность сделанных выводов на базе общепринятых научных и практических данных».

С учетом того факта, что исследование произведено за рамками специальности, в которой Кузнецов В.О. обладает специальными познаниями, выводы исследования должны быть поставлены под сомнение.

6. При проведении исследования Кузнецову В.О. содержание Портала доступно лишь частично, о чем прямо указано в тексте исследования.

При проведении исследования Кузнецов В. О. не имел доступа к содержанию портала, который являлся объектом его исследования. Так, на стр. 2 исследования Кузнецова В.О. прямо указано, что для того, чтобы прийти к выводам, он обозревал видеозапись, «на которой лишь частично отражается содержание интернет-страниц». Таким образом, им нарушен принцип осуществления экспертной деятельности всесторонне и в полном объеме...».

Заявителем в ходе рассмотрения дела № 030/05/5-726/2021 предоставлены: письменная позиция (вх. от 23.08.2021 № 9018), дополнение к письменной позиции (вх. от 01.09.2021 № 9397), обобщенная письменная правовая позиция (вх. от 08.11.2021 № 11493).

Комиссия исследовав все предоставленные материалы ООО «Дневник.ру», Заявителя установила следующее.

В соответствии с пунктом 3.1 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 ежедневной 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.

Согласно пункту 3.7 ГОСТ Р 55081-2012 сопровождающие страницы дневника – страницы, содержащие текстовый материал, иллюстрации, наглядные изображения, относящиеся к предметам обучения и способствующие лучшему усвоению изучаемого предмета.

Согласно пункту 3.9 ГОСТ Р 55081-2012 обложка дневника – мягкое покрытие дневника, например, из тонкого картона, картона с полимерным покрытием, которое содержит маркировку дневника и является его внешним конструктивным элементом.

В силу пункта 5.24 ГОСТ Р 55081-2012 на обложке, переплете и страницах во всем объеме не допускается располагать информацию рекламного характера, а также рисунки, иллюстрации, наглядные изображения и т.п., не относящиеся к учебной или детской тематике.

То есть, страницы бумажного школьного дневника предназначены не только для записи домашних заданий и проставления оценок, но и предоставления иной информации по учебному процессу, перечень которой является открытым.

В соответствии с Письмом Министерства образования науки Российской Федерации от 15.02.2012 № АП-147/07 «О методических рекомендациях по внедрению систем ведения журналов успеваемости в электронном виде» 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.

В результате предоставления указанной услуги обучающиеся и их родители (законные представители) должны получить доступ к актуальной и достоверной информации:

сведения о результатах текущего контроля успеваемости обучающегося;

сведения о результатах промежуточной аттестации обучающегося;

сведения о результатах итоговой аттестации обучающегося;

сведения о посещаемости уроков (занятий);

сведения о расписании уроков (занятий);

сведения об изменениях, вносимых в расписание уроков (занятий);

содержание образовательного процесса с описанием тем уроков (занятий), материала, изученного на уроке (занятии), общего и индивидуального домашнего задания.

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 Российской Федерации и органами местного самоуправления в электронном виде, а также услуг, предоставляемых в электронном виде учреждениями и организациями субъектов Российской Федерации и муниципальными учреждениями и организациями, утвержденный распоряжением Правительства РФ от 17.12.2009 № 1993-р.

Министерство образования и науки Российской Федерации в отдельных письмах также указывает на такую форму ведения школьного дневника, как электронный дневник (Письмо № 08-ПГ-МОН-28638 от 05.11.2013, № АП-147/07 от 15.02.2012).

Таким образом, законодательством РФ предусмотрена возможность предоставления информации о текущей успеваемости обучающегося, в том числе, в форме ведения электронного дневника и электронного журнала успеваемости.

Портал <https://dnevnik.ru/> выполняет функции школьного дневника.

ООО «Дневник.ру» не отрицает размещение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/>.

Как следует из информации, размещенной на сайте <https://dnevnik.ru/> в разделе «О нас», ООО «Дневник.ру» – российская IT-компания в сфере образовательных технологий, разработчик решений и единой электронной образовательной среды для учителей, учеников и их родителей, администраций образовательных организаций, а также представителей органов

исполнительной власти. Партнер государства на рынке информатизации образовательного сектора России с 2009 года.

Поскольку электронный школьный дневник должен выполнять функции, аналогичные функциям бумажного школьного дневника, то и иные страницы сайта <https://dnevnik.ru/>, на которых учителями и администрацией школы может размещаться информация по учебному процессу, являются неотъемлемой частью электронного школьного дневника.

При этом обложка, переплет и страница являются частью бумажного школьного дневника, соответственно, все страницы сайта, который выполняет функции электронного школьного дневника – часть электронного школьного дневника.

Сайт, или веб-сайт (от англ. Website: web – паутина, сеть и site – место, буквально место, сегмент, часть в сети), – одна или несколько логически связанных между собой веб-страниц, также место расположения контента сервера. Обычно сайт в Интернете представляет собой массив связанных данных, имеющий уникальный адрес и воспринимаемый пользователями как единое целое.

Страницы сайта неразрывно связаны между собой, переход с одной страницы на другую не требует усилий (ввода другого адреса в окне поиска), следовательно, различные страницы, разделы и вкладки сайта воспринимаются пользователем как единое целое.

Следовательно, если рассматривать электронный школьный дневник, доступ к которому осуществляется путем обращения к сайту в сети Интернет, то рекламы не должно быть на всех страницах такого сайта.

Согласно решению Нижегородского УФАС России от 22.11.2021 по делу № 052/05/5-3255/2021: *«...Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что безрекламная версия <https://dnevnik.ru/> изначально для пользователей недоступна.*

В настройках пользователей (одного из родителей, учащихся) автоматически проставлена отметка (галочка) «при входе открывать Д. Не показывать страницу выбора государственной услуги «Информация о текущей успеваемости учащегося».

Таким образом, для того, чтобы открыть безрекламную версию портала необходимо сначала войти в его рекламную версию и, следовательно, ознакомиться с рекламой.

При этом без специальных сведений об алгоритме входа в безрекламную версию портала, пользователю достаточно затруднительно воспользоваться данной функцией...».

Кроме того, исходя из информации, предоставленной ООО «Дневник.ру» (вх. от 17.09.2021 № 9986) блок Цифровая платформа «Дневник.ру» имеет социально-развлекательный характер, функциональность которого направлена преимущественно на общение пользователей, предоставление рекламных и образовательных материалов и информации пользователям, а также оказание дополнительных, в том числе, платных сервисов и услуг. Данный блок по своему функциональному назначению, содержанию и структуре не является аналогом школьного дневника в бумажном виде. Блок (профиль «ученик») состоит из 4 основных разделов: «Образование», «Профиль», «Общение» и «Приложения» каждый из которых позволяет реализовать вышеуказанные функциональные: возможности.

Однако раздел «Образование» (вкладки «Моя школа», «Мой класс», «Успеваемость», «Расписание», «Домашние задания», «Чаты») направлен на реализацию пользователем возможностей, связанных с получением отдельной информации об образовательном процессе, что подтверждается предоставленной ООО «Дневник.ру» видеозаписью «ученик.mp4».

Таким образом, блок Цифровая платформа «Дневник.ру» также отображает информацию, которая должна быть в школьном дневнике, в частности: оценки успеваемости по предметам, расписание предметов на неделю, оценки за 1 четверть и т.д.

При этом, согласно Акту экспертного исследования от 29 ноября 2021 г. № 4397/33-6-21, проведенного в соответствии со статьей 37 Федерального закона от 31.05.2001 № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» ФБУ РФЦСЭ при Минюсте России, интернет-сайт <https://dnevnik.ru/> является единым сайтом, предназначенным в том числе для ведения электронного школьного дневника, в котором имеется в том числе рекламная часть, в которой размещается как реклама, так и сведения, которые должны размещаться в электронных школьных дневниках обучающихся.

В Акте экспертного исследования от 29 ноября 2021 г. № 4397/33-6-21 указывается на то, что название сайта «Дневник.ру» – мотивировано общеупотребительным словом «дневник», входящим в семантическое поле «школьное образование», и обозначающим «тетрадь для записи заданных ученику уроков и для выставления оценок». Таким образом, уже из названия следует, что данная образовательная платформа в первую очередь предназначена для электронного сопровождения организации образовательного процесса в школе (представления расписания, домашнего задания и оценок в электронном виде).

Протокол № 1 от 17.09.2021 (вх. от 08.11.2021 № 11510), представленный ООО «Дневник.ру» в материалы дела, не может быть принят в качестве доказательств, подтверждающих отсутствие нарушения части 10 статьи 5 Закона о рекламе со стороны ООО «Дневник.ру», поскольку в соответствии с Постановлением Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Вместе с тем, мнение эксперта Меньшикова Евгения Александровича, указанное в протоколе экспертизы от 17.09.2021 № 1 подтверждает выводы, указанные в Акте экспертного исследования от 29 ноября 2021 г. № 4397/33-6-21 в частности следующих фактов: блок «Государственная услуга «Информация о текущей успеваемости учащегося»» и блок «Цифровая платформа Дневник.ру»» являются составными частями единой цифровой образовательной платформой «Дневник.ру».

Кроме того, проведенной аккредитованным Роскомнадзором экспертом экспертизой сайта <https://dnevnik.ru/> от 03.12.2021, установлено, что «...По адресу <https://dnevnik.ru/> находится особый вид информационной продукции, предназначенный для детей – электронный школьный дневник, который содержит информацию, причиняющую вред развитию детей. Информационный продукт, предназначенный и используемый для обучения и воспитания детей в организациях, осуществляющих образовательную деятельность по реализации основных общеобразовательных программ содержит рекламную информацию, что является нарушением Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» и Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе». Реклама не относится к образовательной продукции, формирует потребительскую психологию детей, отвлекает от учебно-образовательных задач, блокируя тем самым развитие интеллекта...».

Согласно пользовательскому соглашению ООО «Дневник.ру» (далее – Соглашение):

- регистрация на Сайте является персональной (личной) (пункт 4.6 Соглашения);
- при регистрации Пользователь получает информацию для доступа (логин и пароль) в Систему и принимает на себя всю ответственность за её сохранность, в том числе за соблюдение всех мер для обеспечения безопасности своих логина и пароля, а также за все действия, совершённые с использованием логина и пароля Пользователя (пункт 4.7 Соглашения);
- администрация для исполнения положений Соглашения, а также для предоставления сервисов и оказания услуг Пользователю посредством Сайта обрабатывает его персональные данные и персональные данные несовершеннолетних, родителем и/или законным представителем которых он является (пункт 4.8 Соглашения);
- в целях исполнения обязательств по Соглашению под согласием Пользователя понимается совершение данным Пользователем действий, позволяющих однозначно определить проявление его воли, в том числе осуществление конклюдентных действий, включая, но не ограничиваясь, нажатие кнопки «Зарегистрироваться» (пункт 4.9 Соглашения);
- Пользователь, регистрируясь в Системе, совершая конклюдентные действия, указанные в пункте 4.9 Соглашения, размещая данные на Сайте, выражает свое согласие на обработку персональных данных Администрацией и/или третьим лицом, обработка указанных персональных данных которому поручена Администрацией исключительно в целях, указанных в пункте 4.13 Соглашения, на отражение персональных данных в Профиле, а также на то, что отражаемые в Профиле персональные данные будут считаться общедоступными;

- целью обработки персональных данных Пользователя и несовершеннолетних Пользователей, родителей и/или законных представителем которых он является, являются оказание последнему услуг Администрацией и/или третьими лицами, предоставление возможности использования сервисов Сайта, проведение рекламных кампаний, предоставление таргетированной рекламы, проведение статистических исследований и анализа полученных статистических данных, осуществление иных действий, описанных в Соглашении и соответствующих разделах Сайта (пункт 4.13 Соглашения).

Таким образом, ООО «Дневник.ру» проводит рекламные компании, предоставляет таргетированную рекламу, только тем Пользователям, которые зарегистрировались в Системе. Без входа и регистрации в Системе Пользователи не могут увидеть рекламу, распространяемую на сайте <https://dnevnik.ru/>.

Согласно пункту 1.11 Соглашения, сервисы (платные и бесплатные) – продукты и услуги, предоставляемые Пользователю в рамках функционирования Системы, в целях реализации функций и использования результатов функционирования Системы в соответствии с настоящим Соглашением. Порядок и условия предоставления платных сервисов определяются Соглашением о предоставлении платных сервисов и/или отдельными соглашениями на предоставление конкретного сервиса.

В Соглашении отсутствуют наименования сервисов, краткое их описание и цель их создания, в результате чего невозможно установить размещаются ли на том или ином сервисе рекламные материалы или нет.

Кроме того, Администрация вправе привлекать третьих лиц для предоставления любых Сервисов без уведомления/согласия Пользователя (пункт 4.2 Соглашения), т.е. и для проведения рекламных компаний и предоставления таргетированной рекламы.

Пункт 4.17 Соглашения, определяет, что Администрация вправе разрешить третьим лицам, в том числе издателям и рекламным сетям, показывать рекламу на Сайте. Некоторые, из указанных третьих лиц, могут размещать куки-файлы на компьютере Пользователя, чтобы идентифицировать указанный компьютер каждый раз, когда они посылают Пользователю онлайн-рекламу.

На сайте <https://dnevnik.ru/about>, указано, что Дневник.ру – это: в том числе, круглосуточный доступ к оценкам, расписанию и домашним заданиям, т.е. цифровая версия письменного школьного дневника.

Согласно, разъяснениям ФАС России от 03.08.2018 № АК/60752/18 «О рекламе на портале <https://dnevnik.ru/>», нормы Закона о рекламе не определяют форму школьных дневников, в которых запрещается распространение рекламы. Соответственно, данный запрет установлен для любой формы школьного дневника.

Предоставление информации о текущей успеваемости учащегося, ведение электронного дневника и электронного журнала успеваемости включено в Сводный перечень первоочередных государственных и муниципальных услуг, предоставляемых органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в электронном виде, а также услуг, предоставляемых в электронном виде учреждениями и организациями субъектов Российской Федерации и муниципальными учреждениями и организациями, утвержденный Распоряжением Правительства РФ от 17.12.2009 № 1993-р. Кроме того, Минобрнауки России в отдельных письмах (например, от 05.11.2013 № 08-ПГ-МОН-28638, от 15.02.2012 № АП-147/07) также указывает на такую форму ведения школьного дневника как электронный дневник.

Таким образом, законодательством Российской Федерации предусмотрена возможность предоставления информации о текущей успеваемости обучающегося в форме ведения электронного дневника и электронного журнала успеваемости.

По мнению специалистов ФАС России, распространение рекламы на портале <https://dnevnik.ru/>, являющимся, в том числе, электронным дневником и электронным журналом успеваемости, не допускается в силу запрета, установленного частью 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно ответу Гавриила Леви (9 октября 2017 в 17:20) на вопрос, адресованный в

портал службы поддержки Дневник.ру: почему есть рекламное информирование и платные сервисы в Системе? Получен ответ содержащий следующую информацию: «...на страницах АИС «Дневник.ру» присутствует реклама, содержание которой не противоречит Федеральному закону «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ и Федеральному закону «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию». На страницах Системы размещается реклама от проверенных рекламодателей и только в соответствии с категорией «6+».

По многочисленным пожеланиям пользователей была реализована возможность отключения рекламы на страницах Дневник.ру!

Однако, так как система Дневник.ру поддерживается, развивается и совершенствуется исключительно на частные инвестиционные средства, не получая никакого финансирования из федерального или регионального бюджетов, то сервис «Отключение рекламы» реализован как дополнительный коммерческий сервис, который подключается пользователем самостоятельно и по собственному желанию...».

В настоящее время сервис «Отключение рекламы» осуществляется за плату, а также в указанном сервисе указано, что в услугу не входит отключение контекстных объявлений, таким образом ООО «Дневник.ру» указывает, что не смотря на то, что Пользователи воспользуются платным сервисом «Отключение рекламы» контекстные объявления все равно продолжают появляться.

Согласно пункту 2.2 Приложения № 2 к Соглашению, в рамках сервиса «Отключение рекламы» Пользователю предоставляется возможность посещения всех разделов сайта dnevnik.ru, на которых не будут отображаться рекламные объявления, в том числе в виде баннерной рекламы за исключением указанных в пункте 2.3 Соглашения.

Пункт 2.3 Приложения № 2 к Соглашению, определяет, что Администрация оставляет за собой право размещать и демонстрировать Пользователю, осуществившему заказ Сервиса, контекстные объявления, под которыми понимаются текстово-графические блоки на странице сайта dnevnik.ru, размещаемые для привлечения внимания пользователей к возможностям сайта dnevnik.ru, мероприятиям и продуктам ООО «Дневник.ру», сервисам раздела «Центр приложений» сайта dnevnik.ru.

Реклама – 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 (пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе), следовательно, информация, размещаемая для привлечения внимания пользователей к возможностям сайта dnevnik.ru, мероприятиям и продуктам ООО «Дневник.ру», сервисам раздела «Центр приложений» сайта dnevnik.ru, формирует и/или поддерживает интерес к нему и способствует продвижению его на рынке, что также подпадает под понятие рекламы.

Предписанием Управления от 04.02.2019 по делу № 55-Р-05-18 в отношении ООО «Дневник.ру», определено: «...на основании своего решения по делу № 55-Р-05-18 от 23.01.2019 о признании ненадлежащей рекламы следующего содержания: ...в том числе, «Мобильное приложение Загрузите в App Store Доступно в Google Play», распространенных на сайте <https://dnevnik.ru> 24.07.2018...».

Указанным предписанием ООО «Дневник.ру» было предписано прекратить нарушение законодательства о рекламе, а именно: не осуществлять распространение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/> и предоставить в Управление письменные доказательства исполнения предписания в срок до 30.04.2019.

Согласно приказу генерального директора ООО «Дневник.ру» Леви Г.Д. от 20.02.2019 № 19-2002/2019 «О прекращении распространения рекламных материалов», в срок до 16.03.2019 прекратить распространение рекламы на сайте <https://dnevnik.ru> рекламных материалов, в том числе «...«Мобильное приложение Загрузите в App Store Доступно в Google Play», распространенных на сайте <https://dnevnik.ru> 24.07.2018...».

Обращение гр. «В.», содержащее информацию о распространении рекламы ООО «Дневник.ру» на сайте <https://dnevnik.ru/>, поступило в Управление 09.03.2021 (вх. от 09.03.2021 № 2062).

В период с 16.03.2019 по 09.03.2021 иных обращений о распространении рекламы ООО «Дневник.ру» на сайте <https://dnevnik.ru/> в Управление не поступало.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «Дневник.ру» является деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС Ред. 2 – 63.11.1), одним из дополнительных видов деятельности является деятельность рекламная (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС Ред. 2 – 73.1).

Исходя из изложенного выше и на основании материалов дела, ООО «Дневник.ру» осуществляло, по состоянию на 06.04.2021, распространение рекламы следующего содержания: «Мобильное приложение Загрузите в App Store Доступно в Google Play» на сайте <https://dnevnik.ru/>, с нарушением требований Закона о рекламе, поскольку при распространении Рекламы нарушены требования части 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Следовательно, реклама не соответствует части 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации признается ненадлежащей и законом не допускается, согласно статьи 1, пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе.

В силу пунктов 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из вышеизложенного и материалов дела ООО «Дневник.ру» является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем Рекламы и доказательств, опровергающих данные обстоятельства в материалы дела, лицами, участвующими в деле, не предоставлено.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 10 статьи 5 Закона о рекламе.

Часть 8 статьи 38 Закона о рекламе устанавливает, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

ООО «Дневник.ру» письменно сообщает, что в настоящее время Реклама мобильных приложений на сайте <https://dnevnik.ru/> не размещается (вх. от 10.06.2021 № 5832, от 10.06.2021 № 5833, от 18.08.2021 № 8192, от 14.12.2021 № 12845).

Однако, 13.12.2021 в Управление поступило письменное ходатайство Заявителя (вх. от 13.12.2021 № 12772) о выдаче ООО «Дневник.ру» предписания о прекращении любой рекламы на сайте <https://dnevnik.ru/>.

Комиссия рассмотрела указанное выше ходатайство Заявителя и учитывая главу II Стратегического направления в области цифровой трансформации образования, относящейся к сфере деятельности Министерства просвещения Российской Федерации, утвержденного Распоряжением Правительства РФ от 02.12.2021 № 3427-р целью цифровой трансформации является обеспечение эффективной информационной поддержки участников образовательных отношений в рамках организации процесса получения образования и управления образовательной деятельностью, а задачами цифровой трансформации являются:

повышение эффективности процессов функционирования организаций, осуществляющих образовательную деятельность;

предоставление равного доступа к качественному верифицированному цифровому образовательному контенту и цифровым образовательным сервисам на всей территории Российской Федерации всем категориям обучающихся;

формирование набора сервисов с возможностью получить образовательные сервисы посредством единой точки доступа к цифровым образовательным сервисам, направленным на повышение уровня цифровой культуры;

стандартизация взаимодействия создаваемых и существующих информационных систем Министерства просвещения Российской Федерации, региональных систем и переход на использование единых классификаторов, реестров, справочников и форматов взаимодействия, пришла к выводу о необходимости удовлетворения ходатайства Заявителя.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» субъекты малого и среднего предпринимательства – хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям, сведения о которых внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно сведениям из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Дневник.ру» относится к субъектам малого и среднего предпринимательства, в период с 10.12.2020 по настоящее время.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 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, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную 06.04.2021 на сайте <https://dnevnik.ru/> следующего содержания: «Мобильное приложение Загрузите в App Store Доступно в Google Play», поскольку в ней нарушены требования части 10 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Дневник.ру» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Астраханского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Решение изготовлено в полном объеме 28.12.2021.

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

Председатель Комиссии



Т.Н. Камакина

Члены Комиссии:



К.О. Картушина



И.А. Соколов



Н.К. Алямшина