

резольютивная часть оглашена 08 декабря 2011 года

. Ижевск

изготовлено в полном объеме 21 декабря 2011 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...>; члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2011-174Р, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> и Индивидуального предпринимателя <...> по факту распространения на странице 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г. рекламы «Займ экспресс деньги за 15 минут» с признаками нарушения законодательства РФ о рекламе,

в отсутствие:

заявителя – Депутата Гос. Совета Удмуртской Республики <...>, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

13 октября 2011 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило заявление Депутата Государственного Совета Удмуртской Республики <...> (вх. № 11346) о нарушении редакцией печатного средства массовой информации – газеты «Первая газета недели» законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении информации рекламного характера в газете «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г.

В частности, заявителем указывается о наличии признаков нарушения статьи 28 ФЗ «О рекламе» в рекламе «Займ экспресс деньги за 15 минут», размещенной на странице 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г., поскольку в данной рекламе отсутствует информация о лице, предоставляющем финансовую услугу - займы.

К заявлению был приложен экземпляр газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г.

18.10.2011г. Удмуртским УФАС России в адрес главного редактора газеты «Первая газета недели» <...> был направлен запрос о представлении документов и информации.

В ответ, 01.11.2011г. Индивидуальный предприниматель <...>, являющаяся учредителем печатного издания, представила следующие документы: информацию о рекламодателях рекламных сообщений, размещенных в газете «Первая газета недели»; копию свидетельства о регистрации СМИ – газеты «Первая газета недели» ПИ № ТУ 18-0252 от 04.08.2011г.; копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации серии 18 № 0930512; копию свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального

предпринимателя серии 18 № 002765111; копию трудового договора № 001 от 22.09.2011г., заключенного с гражданином <...>; копию договора № 7-г от 21.09.2011г., заключенного с ОАО «Первая Образцовая типография»; копии договоров на размещение рекламы в газете «Первая газета недели» с копиями актов на выполнение работ-услуг; копии приходных кассовых ордеров; письменные пояснения главного редактора газеты <...> от 28.10.2011г. б/н.

Также ИП <...> указала, что газета «Первая газета недели» принадлежит ИП <...>, главным редактором которой является <...>. За размещение рекламы в газете отвечает лично <...>.

09 ноября 2011 года Удмуртским УФАС России в отношении ИП <...> и ИП <...> было возбуждено дело № СЮ04-03/2011-174Р по признакам нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», по факту распространения на странице 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г., рекламы следующего содержания: «Займ ЭКСПРЕСС ДЕНЬГИ ЗА 15 МИН. без залога без поручителей паспорт+любой документ ТЦ «Арбат» ул. Ленина, 21а 1 под. 2 эт. Тел. 3-32-24», содержащей информацию о выдаче денег, но, при этом, с отсутствием информации о лице, оказывающем данную финансовую услугу.

Рассмотрение дела было назначено на 06 декабря 2011 года в 15 часов 30 минут.

22 ноября 2011 года в адрес Удмуртского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <...> (вх. № 12673), согласно которым согласование макета рекламы «Займ Экспресс» с ИП <...> не происходило. Макет данной рекламы был предоставлен рекламодателем по электронной почте. ИП <...> признает, что несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе» из-за невнимательности, так как это ее первый опыт работы с рекламой.

В рамках исполнения определения СЮ04-03/2011-174Р о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, ИП <...> представил копии следующих документов: свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя серии 77 № 006231409, договора на размещение рекламы в газете «Первая газета недели» № 01 от 07.10.2011г., акта на выполнение работ-услуг № 1 от 25.10.2011г., счета № 1 от 05.10.2011г., договоров займа № 000005386 от 21.01.2011г. и № 000005509 от 24.01.2011г.

Из письменных пояснений ИП <...> следует, что 07.10.2011г. между предпринимателем и ИП <...> был заключен договор № 01 на размещение рекламы в газете «Первая газета недели». По условиям договора Заказчик предоставляет материалы, необходимые для изготовления макета, а Исполнитель обязуется опубликовать в газете утверждённый сторонами рекламный материал. Согласно и.3.2. договора, Заказчик утверждает изготовленный Исполнителем макет, не позднее чем за 5 дней до соответствующей публикации. Но до выхода газеты эти условия Исполнителем соблюдены не были. То есть Исполнитель без письменного согласования с Заказчиком, опубликовал макет рекламы, в издании «Первая газета недели». В соответствии с пп.3.6., 5.1. договора. Исполнитель несет ответственность за ошибки, допущенные по его вине в тексте рекламных объявлений Заказчика, в том числе в названии фирмы-рекламодателя, в адресе и реквизитах Рекламодателя, в результате которых был искажен и утрачен смысл рекламного объявления.

Таким образом, по мнению ИП <...>, Исполнитель, разместивший рекламу финансовых услуг, не указав наименование и имя лица, оказывающего данную

услугу, знало на возложенных на него обязанностях, но, несмотря на то, что у него имелась возможность обеспечить соблюдение установленных правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, данную обязанность не исполнило. В соответствии с ч.1 ст.28 Федерального закона «О рекламе» (ч.7 ст.38) Исполнитель (Рекламораспространитель) несёт ответственность за нарушение указанных требований.

На заседании Комиссии, состоявшемся 06.12.2011г., представитель ИП <...> – <...> поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях ИП <...>.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Удмуртского УФАС России было установлено, что договор на размещение рекламы в газете «Первая газета недели» № 01 от 07.10.2011г. от лица ИП <...> подписала гражданка <...>. В связи с необходимостью получения от ИП <...> копии доверенности, выданной гражданке <...> на представление интересов предпринимателя, в том числе с правом заключения договоров от имени предпринимателя на распространение рекламы, Удмуртским УФАС России в рассмотрении дела был объявлен перерыв до 12 часов 00 минут 08 декабря 2011 года.

На рассмотрение дела, состоявшемся 08.12.2011г., лица, участвующие в рассмотрении дела, извещенные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явились.

Комиссия Удмуртского УФАС России, изучив и исследовав материалы дела, установила следующее.

На странице 1 периодического печатного издания – газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г. распространяется реклама следующего содержания: «Займ ЭКСПРЕСС ДЕНЬГИ ЗА 15 МИН. без залога без поручителей паспорт+любой документ ТЦ «Арбат» ул. Ленина, 21а 1 под. 2 эт. Тел. 3-32-24».

В соответствии с п.1) ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Согласно п.2) ст.3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Вышеуказанная информация – «займ экспресс деньги за 15 минут», размещенная на стр. 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г., подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки: адресована неопределенному кругу лиц (потенциальным читателям печатного издания), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовой услуге) и продвижение его на рынке.

Понятие финансовой услуги для целей ФЗ «О рекламе» включает услуги, связанные с привлечением либо предоставлением денежных средств.

ИП <...> в материалы рассматриваемого дела представлены договоры займов № 000005386 от 21.01.2011г. и № 000005509 от 24.01.2011г., заключенные между Займодавцем (ИП <...>) и Заемщиком (физическое лицо). Предметом договора

займа является передача Займодавцем в собственность Заемщику денежных средств, при этом Заемщик обязуется возвратить Займодавцу полученный заем и уплатить Займодавцу проценты за пользование займом. За пользование займом Заемщик выплачивает Займодавцу проценты на сумму займа в размере 2% за каждый день пользования Заемщиком денежными средствами.

Статья 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержит понятие финансовая услуга, в соответствии с которым это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. Также в указанной статье определен закрытый перечень финансовых организаций, к которым относится хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, фондовая биржа, валютная биржа, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

Статья 28 ФЗ «О рекламе» устанавливает требования к рекламе финансовых услуг, при этом понятие финансовой услуги в данном Законе не содержится.

Вместе с тем, статья 28 ФЗ «О рекламе» включает не только услуги, прямо указанные в ФЗ «О защите конкуренции», но также и другие услуги, связанные с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве, а также к рекламе таких организаций, как жилищные, жилищно-строительные кооперативы, то есть к рекламе услуг, оказываемых организациями, не являющимися финансовыми по смыслу ФЗ «О защите конкуренции». Таким образом, реклама деятельности организации либо индивидуального предпринимателя, не являющихся финансовой организацией, по предоставлению денежных средств юридическим и физическим лицам, должна рассматриваться как реклама финансовых услуг. Так как предоставление ИП <...> займов – деятельность, которая носит систематический характер, приносит предпринимателю прибыль, то данная услуга в рамках ФЗ «О рекламе», должна расцениваться как финансовая услуга.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Реклама «Займ экспресс», размещенная на странице 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г., следующего содержания: «Займ ЭКСПРЕСС ДЕНЬГИ ЗА 15 МИН. без залога без поручителей паспорт+любой документ ТЦ «Арбат» ул. Ленина, 21а 1 под. 2 эт. Тел. 3-32-24», содержит предложение, обращенное к потенциальным заемщикам о предоставлении займа, но при этом рекламная информация не содержит сведения о лице, оказывающем данную финансовую услугу, что является нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 28-30 настоящего Федерального закона.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 1, 4, 7, 8 и 11 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с договором на размещение рекламы в газете «Первая газета недели» № 01 от 07.10.2011г., заключенному между ИП <...> и ИП <...>, Исполнитель (ИП <...>) размещает в газете «Первая газета недели» рекламные материалы Рекламодателя (ИП <...>) в следующем объеме и на следующих условиях: количество публикаций: 2, срок публикаций: с 10.10.2011г. по 24.10.2011г., график публикаций предоставляет Рекламодатель, макет предоставлен Рекламодателем, формат: 80x80 кв.мм.

Пунктом 3 данного договора предусмотрено, что Рекламодатель обязуется представлять Исполнителю материалы, необходимые для изготовления макета, не позднее, чем за 7 дней до публикации. Рекламодатель утверждает готовый макет не позднее, чем за 5 дней до соответствующей публикации. Рекламодатель вправе приостановить рекламную кампанию, изменить график публикаций и содержание рекламных объявлений. Письменное уведомление о любых изменениях, кроме изменения макета, Исполнитель должен получить не позднее, чем за 5 дней до очередной публикации.

Из письменных пояснений ИП <...>, следует, что макет рассматриваемой рекламы был представлен ИП <...> по электронной почте, письменного согласования макета между сторонами не происходило. Какие-либо письменные уведомления о необходимости внесения изменений в содержание рекламы, в материалы дела представлены не были, как ИП <...>, так и ИП <...>.

Размещение рассматриваемой рекламы в газете «Первая газета недели» № 01 от 07.10.2011г. было оплачено согласно Акту на выполнение работ-услуг № 1 от 25.10.2011г., платежному поручению № 493 от 06.10.2011г. Соответственно, оказанные услуги (работы) выполнены полностью в срок, заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет.

Таким образом, рекламодателем рекламы «Займ экспресс», размещенной на странице 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г., нарушившим ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе», является ИП <...> (ОГРНИП 305770002847369; адрес места регистрации: 114042, г. Москва, ул. Южнобутовская, 25-44), как лицо, непосредственно определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Периодическое печатное издание – газета «Первая газета недели» зарегистрирована 04.08.2011г. Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Удмуртской Республике (Регистрационный номер ПИ № ТУ 18-0252). Тематическая направленность данного СМИ определена как «информационно-аналитическая, рекламная, реклама более 40%».

Учредителем газеты «Первая газета недели» является ИП <...> (свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серии 18 № 002765111).

Договоры с рекламодателями на размещение рекламы в газете «Первая газета недели», а также договор по выпуску газеты № 7-г от 21.09.2011г. с ООО «Первая Образцовая типография» заключены ИП <...>.

Таким образом, ИП <...> (ИНН 182906048778, адрес месте регистрации: <...>) является рекламодателем рассматриваемой рекламы, размещенной

в газете «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г.

Учитывая тот факт, что в материалы дела не было представлено доказательств устранения нарушения законодательства РФ о рекламе, руководствуясь п.п.44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ИП <...> и ИП <...> предписаний о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с п.п. 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55.1-3.55.6 п. 3.55, 3.56., 3.56.1., 3.57., 3.58. Приказа ФАС России от 28.12.2007г. N 453 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Займ экспресс», размещенную на странице 1 газеты «Первая газета недели» № 2 (9) от 10.10.2011г. и имеющую следующее содержание: «Займ ЭКСПРЕСС ДЕНЬГИ ЗА 15 МИН. Без залога и поручителей паспорт <...> любой документ ТЦ «Арбат» ул. Ленина, 21а 1 под. 2 эт. Тел. 3-32-24», в которой отсутствует информация о лице, предоставляющем займ, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <...> рекламодателем, нарушившим требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать ИП <...> рекламораспространителем, нарушившим требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

6. Передать материалы дела № СЮ04-03/2011-174Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Передать материалы дела № СЮ04-03/2011-174Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> производства по делу об административном правонарушении,

предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии