

Постановление

по делу № 012/04/14.3-639/2022 об административном правонарушении

«31» августа 2022 года
Йошкар-Ола

г.

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол от «19» августа 2022 года и материалы дела №012/04/14.3-639/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица КПК «Дело и Деньги» <...> (<...>), по факту нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении наружной рекламы по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 118 а, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника <...>,

Установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 23.05.2022 установлен факт размещения финансовой рекламы.

Протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3-639/2022 от 19 августа 2022 года составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии защитника <...> <...> по доверенности. Уведомление о составлении протокола направлено по месту регистрации <...> и по адресу КПК «Дело и Деньги» (исх. №03-07/442 от 09.08.2022). На уведомление о составлении протокола от <...> поступили письменные пояснения.

Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела № 012/04/14.3-639/2022 (исх. №03-07/470 от 19.08.2022) направлена по месту жительства и месту работы <...> и получена ею 19.08.2022.

Таким образом, <...> на момент рассмотрения административного дела № 012/04/14.3-639/2022 надлежащим образом извещена о месте и

времени рассмотрения административного дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Марийское УФАС России 23.05.2022 установлен факт размещения рекламы следующего содержания:

далее – Реклама,

Из письменных пояснений <...> следует, что спорный баннер размещен у входной группы офиса КПК «Дело и Деньги», на котором размещалась информация о привлечении сбережений под ставку – 21 % годовых. Нарушение законодательства о рекламе допущено ею в связи с отсутствием профильного образования в области законодательства о рекламе.

В соответствии со ст. 1 Закона о рекламе целями данного Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Закона о рекламе предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

В соответствии с п. 1, 2, 3 ст. 3 Закона о рекламе реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками - распространена на радио; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемые соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности.

Статьей 5 Закона о рекламе установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Из содержания текста рекламы следует, что объектом рекламирования выступают услуги по привлечению денежных средств членов кооператива с процентной ставкой 21% годовых, в том числе деятельность, оказываемая КПК «Дело и Деньги».

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена посредством размещения рекламной конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

В силу части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В силу пункта 2 части 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» (далее – Закон о кредитной кооперации) кредитный потребительский кооператив - основанное на членстве добровольное объединение физических и (или) юридических лиц по территориальному, профессиональному и (или) социальному принципам, в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков);

Кредитный кооператив является некоммерческой организацией, объединяющей физических лиц на основе членства для удовлетворения своих потребностей в финансовой помощи.

Предметом деятельности кооператива является объединение паенакоплений и привлечение личных денежных средств его членов, размещение указанных денежных средств путем предоставления займов своим членам.

Как установлено Марийским УФАС России, в рекламном модуле, содержалась следующая информация: КПК «Дело и Деньги» «ВАШИ СБЕРЕЖЕНИЯ СКАЖУТ ВАМ «ДА» Сохраните ставку 21% годовых, а срок от 3 до 12 мес. застраховано.

Поскольку реклама направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, существенной является не только информация, привлекательная для потребителей, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы. Следовательно, отсутствие в рекламе существенной части информации приводит к искажению ее смысла и способствует введению потребителей в заблуждение.

Статьей 30 указанного Федерального закона установлено, что для осуществления предусмотренной частью 1 статьи 3 данного Федерального закона деятельности кредитные кооперативы, членами которых являются физические лица, вправе привлекать денежные средства указанных лиц на основании договоров передачи личных сбережений. По договору передачи личных сбережений физическое лицо, являющееся членом кредитного кооператива (пайщиком), передает кредитному кооперативу денежные средства на условиях возвратности, платности, срочности.

В силу пункта 6 части 1 статьи 6 Закон о кредитной кооперации кредитный кооператив не вправе привлекать денежные средства лиц, не являющихся членами кредитного кооператива, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

К условиям, влияющим на сумму доходов, относятся: минимальная сумма личных сбережений, их срок размещения, процентная ставка, возможность пополнения, минимальный размер дополнительного взноса, периодичность начисления процентов, наличие или отсутствие капитализации, изменение процентной ставки внутри срока договора, процентная ставка при досрочном востребовании личных сбережений, периодичность выплаты процентов, иные условия, если их включение в договор может повлиять на сумму денежных средств, которую пайщик должен получить по договору передачи личных сбережений, удержания кооперативом подоходного налога с начислением целевых компенсационных выплат по договору о приеме личных сбережений в соответствии с налоговым законодательством, срок выплаты денежных средств.

Марийским УФАС России установлено, что приложением № 1 к Положению «О порядке и условиях привлечения денежных средств членов КПК «Дело и Деньги» утверждены финансовые продукты по привлечению денежных средств членов кооператива с процентной ставкой 21 % годовых: «Стабильный доход», «Максимальный рост», «Проценты вперед» со следующими существенными условиями:

1. «Стабильный доход»:

- срок размещения 3-12 месяцев;

- процентная ставка за использованием привлеченных денежных средств членов кредитного потребительского кооператива (пайщиков) составляет 21% годовых;

- минимальная сумма 30 000 руб. 00 коп.;

- максимальная сумма 3000 000 руб. 00 коп.;

начисление процентов – ежемесячно;

- выплата компенсации (процентов) ежемесячно;

- пополнение – в любое время действия договора от 1000 рублей;

частичный возврат не более 20% от суммы сбережений, в первые 3 месяца с момента заключения договора, по истечении данного срока частичный возврат допускается до суммы минимального допустимого остатка – 30000 рублей;

- досрочный возврат по ставке 3% годовых, но не ранее 3 месяцев.

2. «Максимальный рост»:

- срок размещения 3-12 месяцев;

- процентная ставка за использованием привлеченных денежных средств членов кредитного потребительского кооператива (пайщиков) составляет 21% годовых;

- минимальная сумма 30 000 руб 00 коп.;

- максимальная сумма 3000 000 руб. 00 коп.;

начисление процентов – ежемесячно;

- выплата компенсации (процентов) в конце срока;

- пополнение – в любое время действия договора от 1000 рублей;

частичный возврат не более 20% от суммы сбережений, в первые 3 месяца с

момента заключения договора, по истечении данного срока частичный возврат допускается до суммы минимального допустимого остатка – 30000 рублей;

- досрочный возврат по ставке 3% годовых, но не ранее 3 месяцев.

3. «Проценты вперед»:

- срок размещения 12 месяцев;

- процентная ставка за использованием привлеченных денежных средств членов кредитного потребительского кооператива (пайщиков) составляет 21% годовых;

- минимальная сумма 30 000 руб. 00 коп.;

- максимальная сумма 3000 000 руб. 00 коп.;

начисление процентов – в день заключения договора;

- выплата компенсации (процентов) в день заключения договора;

- пополнение – в любое время действия договора;

- частичный возврат не допускается;

- досрочный возврат по ставке 3% годовых, но не ранее 3 месяцев.

Согласно пункту 28 Постановления пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Поскольку распространенная кооперативом реклама финансовых услуг направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламы.

Вместе с этим, возможность потенциальных потребителей финансовых услуг ознакомиться с существенными условиями рекламируемой услуги по привлечению сбережений членов кооператива по телефону или на сайте, на что указано в спорной рекламе, не заменяет обязанности по распространению существенных условий договора оказания финансовой услуги, отсутствие которых способно ввести потребителей в заблуждение

относительно рекламируемого продукта.

Указание в рекламе только условий о максимальной возможной процентной ставке годовых (21%), сроке оказания услуги без указания сведений о сумме принимаемых сбережений, порядке начисления процентов, возможности пополнения, частичного возврата денежных средств является неполной информацией об условиях, влияющих на окончательную сумму доходов, которую рассчитывает получить потребитель при заключении договора о привлечении денежных средств членом кооператива.

Отсутствие в рекламе информации об условиях, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, вводит в заблуждение относительно стоимости товара, что является нарушением части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе.

Кроме того, недомолвка в рекламе информации об условиях членства в кооперативе, при указании привлекательной для потребителей информации, свидетельствует об отсутствии в ней всей существенной информации.

Иные условия, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, в рассматриваемой рекламе указаны не были.

Таким образом, в рекламе умалчивается часть существенной информации об условиях оказания финансовой услуги по привлечению денежных средств кредитным кооперативом, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица, что искажает смысл информации о финансовой услуге, и потребители вводятся в заблуждение об условиях ее предоставления.

Следовательно, Марийское УФАС России приходит к выводу, что рассматриваемая реклама КПК «Дело и Деньги» нарушает требования ч. 7 ст. 5, п. 2 ч. 2 ст. 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5 и статьей 28 данного федерального закона.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 данной статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 данного Кодекса - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Статьей 26.1 КоАП РФ предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного

правонарушения.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившего административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Согласно представленным КПК «Дело и Деньги» сведениям нарушение законодательства о рекламе, осуществлено сотрудником кооператива – менеджером по работе с клиентами <...>

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования антимонопольного законодательства и соблюдать их. <...> не приняла всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, а, следовательно, в действиях <...> имеется вина в совершении административного правонарушения в форме неосторожности.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения <...>. Имелись основания для

составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

<...> в рамках рассмотрения дела факт нарушения законодательства о рекламе признала в полном объеме.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

В рамках рассмотрения административного дела антимонопольным органом не допущено существенных процессуальных нарушений. <...> надлежащим образом уведомлена о составлении протокола и о рассмотрении дела.

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 23 мая 2022 года.

Состав административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, совершенного менеджерами по работе с клиентами <...> образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона – размещение рекламы с нарушением ч. 7 ст. 5 ч. 2 ст. 28 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – <...>;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от нее меры по его соблюдению.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно разъяснениям Верховного Суда Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным

правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Совершенное обществом административное правонарушение,

предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не относится к исключениям, установленным частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ. Предупреждение не входит в число наказаний, предусмотренных санкциями части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Сведения о том, что <...> ранее привлекалась за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера при совершении рассматриваемого правонарушения, наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ <...> достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

постановила:

Привлечь <...> (<...>) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя -

начальник отдела