

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 102-14.3 ч.1/18 об административном правонарушении

02 октября 2018 года г. Челябинск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...> , рассмотрев материалы административного дела №102-14.3 ч.1/18, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту размещения в газете «Знамя Октября» № 83(9962) от 01.12.2017 рекламы, в которой отсутствуют сведения о лице, осуществляющем финансовую деятельность, что нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»; указаны сведения «0% в день» при этом иные условия, связанные с предоставлением займа (минимальная и максимальная сумма, сроки и т.п.) не указаны, с нарушением части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела (определение исх. № 11542/08 от 27.08.2018, почтовый идентификатор 80082326065464),

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило обращение физического лица о распространения в газете «Знамя Октября» № 83(9962) от 01.12.2017 ненадлежащей рекламы лица с коммерческим обозначением «Быстрый заём», условия услуг которого выполнены, по мнению Заявителя, мелким нечитаемым размером шрифта.

Из представленного Заявителем экземпляра газеты «Знамя Октября» № 83(9962) от 01.12.2017 усматривается, что в рекламе присутствуют сведения: «Быстрый заем. Деньги за «Здравствуй» 0% в день всем новым клиентам. Неделя пользования займом бесплатно. Без комиссии и коллекторов. <...> г. Пласт, ул. Октябрьская, д. 29». Из представленного редакцией газеты информационного листа усматривается, что оказание финансовых услуг осуществляется агентом ИП Ярцевой О.А. от имени ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС».

Челябинское УФАС России возбудило дело в отношении АНО «Редакция газеты «Знамя Октября», ИП Ярцевой О.А. по признакам нарушения частей 1, 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе». К участию в рассмотрении дела привлечено ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС».

Редакция газеты «Знамя Октября» Автономная некоммерческая организация «Редакция газеты «Знамя Октября» (далее – редакция газеты) в письме вх. № 2090 от 19.02.2018, вх. № 5276 от 19.04.2018 указало, что реклама размещена в рамках устной договоренности с ИП <...>, макет рекламы согласован в декабре 2016 года по электронной почте, электронная переписка не сохранилась. При приеме рекламы от ИП <...> редакция газеты рассматривала вероятность, что мелкий текст не очень удобен для прочтения. При небольшом напряжении все сотрудники редакции, причастные к приему и размещению рекламы, текст прочитывали, в электронном варианте текст прочитывался легко, в типографском исполнении по – разному. Было учтено, что ИП <...> оказывает услуги в городе Пласте несколько лет, а у редакции газеты критическая финансовая ситуация в связи с отсутствием рекламодателей, поэтому рекламный модуль в газете был размещен. Реклама выходила в газете «Знамя Октября» в течение 2017 года, в настоящее время публикация рекламы приостановлена.

ИП <...> в письме вх. № 5528 от 24.04.2018 указала, что между ней и ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС» заключен агентский договор от 01.02.2017 на оказание услуг по предоставлению микрозаймов, а также договор от 01.02.2016 на оказание услуг по распространению и размещению рекламы и проведению рекламных акций общества. ИП <...> сообщила, что лицом, осуществляющим финансовую деятельность, указанную в рекламе является ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС». По мнению ИП <...>, в рекламе указаны сведения о ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС» и все условия, связанные с предоставлением займов.

ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС» в письме вх. № 5529 от 24.04.2018 указало, что между обществом и ИП <...> заключен агентский договор от 01.02.2017 на оказание услуг по предоставлению микрозаймов, а также договор от 01.02.2016 на оказание услуг по распространению и размещению рекламы и проведению рекламных акций общества. В рамках договора на размещение рекламы ИП <...> оказывает обществу услуги по распространению любого вида рекламной продукции, включая расклейку, раздачу, раскладку рекламной продукции, заказ и размещение любого вида рекламных конструкций, в том числе на любых стационарных и не стационарных объектах; размещение рекламных объявлений Заказчика, в том числе текстовых, аудио, видео формата на телевидении и радио, в печатных СМИ, транспорте, в сети «Интернет». 06.12.2016 ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС» изменило фирменное наименование на ООО «МКК ВДМ-ФИНАНС». Общество является правообладателем товарного знака «Быстрый заем» по свидетельству № 604160.

Челябинским УФАС России установлено следующее.

В рекламе, размещенной в газете «Знамя Октября» № 83(9962) от 01.12.2017 присутствуют сведения: «Быстрый заем. Деньги за

«Здравствуй» 0% в день всем новым клиентам. Неделя пользования займом бесплатно. Без комиссии и коллекторов. <...> г. Пласт, ул. Октябрьская, д. 29».

Здесь же размещена иная рекламная информация лица с коммерческим обозначением «Быстрый заем», выполненная мелким нечитаемым размером шрифта.

1. В силу части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Из пояснений ИП <...> и ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС», а также условий, представленных ими агентских договоров, усматривается, что рекламируемые услуги по предоставлению микрозаймов осуществляет ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС» через агента ИП <...>, в связи с этим в рекламе должно быть указано наименование лица, осуществляющего финансовую деятельность, в данном случае «МФО ВДМ-ФИНАНС», содержащее указание на его организационно-правовую форму – общество с ограниченной ответственностью (ООО).

Так, согласно части 1 статьи 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид.

В письме ФАС России от 13.08.2010 N АК/26483 «Об усилении контроля за рекламой финансовых услуг» указано, что в случае, если фактически условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, способной обмануть их ожидания, сформированные рекламой, представлены в рекламе мелким либо нераспознаваемым шрифтом, не читаемым на значительном расстоянии, такая реклама может привести к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми финансовыми услугами. Размещение привлекательной для потребителя информации крупным шрифтом, а менее привлекательной информации - способом, затрудняющим ее восприятие (с учетом размера рекламной конструкции и шрифта текста рекламы, а также его местоположения), свидетельствует о недобросовестности такой рекламы. ФАС России поручает территориальным органам усилить работу по контролю за рекламой финансовых услуг и в случае выявления такой рекламы, нарушающей положения Федерального закона "О рекламе", пресекать распространение такой рекламы и привлекать виновных лиц к административной ответственности.

Согласно пункту 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей.

В рекламе сведения о лице, осуществляющем финансовую деятельность, в данном случае - ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС» не читаемы, визуальнo не воспринимаются ввиду мелкого размера шрифта (не усматривается текст).

Изложенное позволяет сделать выводы, что при размещении рассматриваемой рекламы в газете, часть текста рекламы выполнена в нечитаемом варианте и возможность ознакомления с необходимой информацией, в данном случае о лице, осуществляющем финансовую деятельность - ООО «МФО ВДМ-ФИНАНС», у читателей отсутствует.

Формальное указание в рекламе сведений о лице, осуществляющем финансовую деятельность, мелким нечитаемым размером шрифта не может рассматриваться как присутствие такой информации в рекламе.

Поскольку в рекламе сведения о лице, осуществляющем финансовую деятельность не читаются, то есть фактически отсутствуют, реклама нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. В силу части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом "О потребительском кредите (займе)", для заемщика и влияющие на нее.

В письме ФАС России от 31.07.2014 N АД/30890/14 «О рекламе финансовых услуг» указано, что к условиям, определяющим полную стоимость кредита (займа), могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении переменной процентной ставки - порядок ее определения.

Формальное присутствие в рекламе обозначенных условий, напечатанных мелким нечитаемым шрифтом, не позволяет потребителю воспринимать данные сведения и не может рассматриваться как их наличие. Позиция антимонопольного органа по указанному вопросу подтверждается сложившейся практикой рассмотрения подобных дел и судебной практикой (постановление ФАС России от 29.07.2015 по делу N 4-14.3-554/00-08-15, постановление ФАС Волго-Вятского округа от 27.02.2012 по делу N А79-4026/2011 и т.п.).

Поскольку в рекламе указаны сведения «0% в день» при этом иные условия, связанные с предоставлением займа (минимальная и максимальная сумма, сроки и т.п.) не читаются, реклама нарушает часть 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Доводы ИП <...> об указании в рекламе информации об ООО «МКК ВДМ-ФИНАНС» и обо всех условиях предоставления займов Челябинское УФАС России не принимает, поскольку для восприятия потребителями информация, изложенной мелким

нечитаемым размером шрифта в печатном СМИ необходимо применять определенные усилия, а также специальные средства (очки, лупу и т.п.). Тот факт, что нормами Федерального закона «О рекламе» не установлен размер шрифта, которым должна быть изложена обязательная в силу закона информация, не свидетельствует о том, что размер шрифта может быть любым.

Документов и материалов, указывающих, что между АНО «Редакция газеты «Знамя Октября» и ИП <...> велась какая-либо переписка по вопросу определения размера шрифта рекламы при ее выходе в газете, в антимонопольный орган не поступило. Не имеется и материалов, указывающих о претензиях ИП <...> в адрес АНО «Редакция газеты «Знамя Октября» относительно размера шрифта текста рекламы при её печати в газете.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель, за нарушение требований части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламы надлежит признать ИП <...> – агента ООО «МКК ВДМ-ФИНАНС», в интересах которой размещена реклама.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 25 апреля 2018 года по делу № 26-08/2018.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

ИП <...> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, поэтому она подлежит административной ответственности как должностное лицо.

Вина ИП <...> выразилась в ненадлежащем исполнении требований законодательства при распространении в газете «Знамя Октября» № 83(9962) от 01.12.2017 рекламы «Быстрый заем...», в которой отсутствуют сведения о лице, осуществляющем финансовую деятельность, что нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», а также указаны сведения «0% в день» при этом иные условия, связанные с предоставлением займа (минимальная и максимальная сумма, сроки и т.п.) не читаются, в связи с чем реклама нарушает часть 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Реклама распространялась в газете «Знамя Октября» № 83(9962) от 01.12.2017. Таким образом, срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности за данное нарушение истекает 01 декабря 2018 года, в связи с чем привлечение ИП <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП <...> надлежащему соблюдению требований частей 1.3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований частей 1.3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе». Однако ИП <...> не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП <...> признается виновной в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 правонарушений, 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.

Согласно выписке из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 02.10.2018 ИЭ9965-18-1522234 ИП <...> является малым предприятием.

В силу части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ИП <...> впервые совершила нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, отсутствуют.

С учетом изложенного, при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...>

виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить индивидуальному предпринимателю <...> официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Постановление объявлено 02 октября 2018 года в отсутствие ИП <...>