П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения

город Омск | Дело № 055/04/14.3-50/2021

10 февраля 2021 года

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (…), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.01.2021 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении потребительского кооператива «Финансовые линии», адрес (место нахождения): 644099, Омская область, г. Омск, ул. Орджоникидзе, д. 14, пом. 4П, ИНН 5503182155, ОГРН 1185543020750 (далее – ПК «Финансовые линии», Кооператив),

в отсутствие законного представителя ПК «Финансовые линии», извещенного надлежащим образом (ходатайство вх. № 1270э от 09.02.2021),

У С ТА Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26.11.2020 по делу № 055/05/28-852/2020 реклама Кооператива была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 1 части 2, частей 13 и 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Протоколом об административном правонарушении от 27.01.2021 № 055/04/14.3-50/2021 возбуждено дело в отношении ПК «Финансовые линии».

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России поступили материалы Сибирского ГУ Банка России по факту размещения в газете «Ва-Банк» (выпуски № 12 (520) от 23.03.2020, № 22 (530) от 01.06.2020) рекламы: *ФЛ ФИНАНСОВЫЕ ЛИНИИ Потребительский кооператив ПОЛУЧИТЕ ДОХОД в ПК «Финансовые линии» до 13,5 % годовых * г. Омск ул. Орджоникидзе, 14 29-10-10 * Мин. сумма от 100 000 руб. Срок – до 24 месяцев. Начисление процентов*

ежемесячно и в конце срока. Пополнение от 100 000 руб. Максимальная сумма – 5 млн. руб. Ставка при досрочном расторжении – 0,35 % годовых. Займы предоставляются гражданам РФ, имеющим постоянное место работы, в возрасте от 18 лет. Только для членов кооператива, уплативших членские и паевые взносы. Потребительский кооператив «Финансовые линии», ОГРН 1185543020750, ИНН 5503182155. Сбережения застрахованы межрегиональным обществом взаимного страхования. Не является публичной офертой.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в печатном издании, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к ПК «Финансовые линии».

На запрос Омского УФАС России редакцией газеты «Ва-Банк» представлена информация о том, что в соответствии с договором на оказание рекламных услуг от 13.03.2020 № 20/01125/05 рекламодателем указанной рекламы является ПК «Финансовые линии».

Факт распространения спорной рекламы в газете «Ва-Банк» (выпуски № 12 (520) от 23.03.2020, № 22 (530) от 01.06.2020) ПК «Финансовые линии» не оспаривается, подтверждается представленными редакцией газеты «Ва-Банк» документами.

ПК «Финансовые линии» представлены пояснения (вх. № 8974э от 13.08.2020), в которых указано:

«ПК «Финансовые линии» создано руководствуясь ст.123.2 ГК РФ. В соответствии с которым потребительским кооперативом признается основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Потребительские кооперативы обладают специальной правоспособностью, т.е. могут иметь только те права и обязанности, которые непосредственно связаны с целями и их создания, закрепленными в уставе.

Уставом ПК «Финансовые линии» предусмотрено предоставление займов членам кооператива. В рекламе четко указано: « Займы предоставляются гражданам РФ, имеющим постоянное место работы, в возрасте от 18 лет. Только для членов кооператива, уплативших членские и паевые взносы.

Нарушений части 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.206 № 38-ФЗ «О рекламе» в данном случае не усматривается.

Кроме того, ст. 11 Закон РФ от 19.06.1992 № 3085-1 «"О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» Пайщики потребительского общества имеют право: вступать в потребительское общество и выходить из него на добровольной основе; участвовать в деятельности потребительского общества, избирать и быть избранными в органы управления и органы контроля, вносить предложения об улучшении деятельности потребительского общества, устранении недостатков в работе его органов; получать кооперативные выплаты в соответствии с решением общего собрания потребительского общества; приобретать (получать) преимущественно перед другими гражданами товары (услуги) в организациях торговли и бытового обслуживания потребительского общества,

осуществлять на основе договоров гарантированный сбыт изделий и продукции личного подсобного хозяйства и промысла через организации потребительского общества; пользоваться льготами, предусмотренными для пайщиков общим собранием потребительского общества. Эти льготы предоставляются за счет доходов, получаемых от предпринимательской деятельности потребительского общества; сдавать организациям потребительского общества в первоочередном порядке сельскохозяйственные продукцию и сырье для переработки, в том числе на давальческих началах; быть принятыми в первоочередном порядке на работу в потребительское общество в соответствии с их квалификацией и с учетом потребности в работниках; получать направления на обучение в образовательные организации потребительской кооперации; пользоваться объектами социального назначения на условиях, определяемых общим собранием потребительского общества;

получать информацию от органов управления и органов контроля потребительского общества об их деятельности; обращаться к общему собранию потребительского общества с жалобами на неправомерные действия других органов управления и органов контроля потребительского общества; обжаловать в судебном порядке решения органов управления потребительского общества, затрагивающие их интересы. Общее собрание потребительского общества может устанавливать и иные права пайщиков, не противоречащие законодательству Российской Федерации».

К письменным пояснениям был приложен устав потребительского кооператива.

Согласно устным пояснениям представителей Кооператива, данным при рассмотрении дела № 055/05/28-852/2020, основными видами деятельности кооператива являются: сдача в аренду недвижимого имущества, оказание юридических услуг; займы предоставляются только членам кооператива.

Материалами дела об административном правонарушении установлено:

1. Текст рекламы содержит призыв потребителю о получении дохода *«ПОЛУЧИТЕ ДОХОД В ПК «ФИНАНСОВЫЕ ЛИНИИ» ДО 13, 5%»*, одновременно указаны условия получения такого дохода *«…мин. сумма от 100 000 руб. Срок – до 24 месяцев. Начисление процентов ежемесячно и в конце срока. Пополнение от 100 000 руб. Максимальная сумма – 5 млн. руб. Ставка при досрочном расторжении – 0,35 % годовых…»*.

В соответствии со статьей 123.2. Гражданского кодекса Российской Федерации потребительским кооперативом признается основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Общество взаимного страхования может быть основано на членстве юридических лиц.

На основании абзаца 7 статьи 5 Закона Российской Федерации от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» (далее - Закон о потребительской кооперации) потребительское общество, созданное в форме потребительского кооператива, является юридическим лицом и обладает правомочиями по распределению доходов между пайщиками в соответствии с уставом потребительского общества.

Согласно пункту 2.8 представленного ПК «Финансовые линии» устава *«кооператив имеет право распределять доходы между членами (пайщиками) в соответствии с*

законодательством РФ, настоящим Уставом и внутренними документами Кооператива».

При этом доходы потребительского общества, полученные от его предпринимательской деятельности, после внесения обязательных платежей в соответствии с законодательством Российской Федерации направляются в фонды потребительского общества, для осуществления расчетов с кредиторами и (или) кооперативных выплат; размер кооперативных выплат, определяемый общим собранием потребительского общества, не должен превышать 20 процентов от доходов потребительского общества (части 1 и 2 статьи 24 Закона о потребительской кооперации).

Таким образом, существует определенная зависимость возможного приобретения дохода, в том числе от процесса его получения, распределения между членами кооператива и т.п.

Размещая в рекламе информацию, содержащую обещания доходности вложений, ПК «Финансовые линии» может не достигнуть желаемого результата, соответственно, нарушает требования пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», согласно которому реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

2. Финансовая услуга - 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 (пункт 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Реклама содержит информацию о предоставлении финансовой услуги - займов*: «Займы предоставляются гражданам РФ, имеющим постоянное место работы, в возрасте от 18 лет. Только для членов кооператива, уплативших членские и паевые взносы».*

Потребительское общество, созданное в форме потребительского кооператива, является юридическим лицом и обладает правомочиями, в том числе по привлечению заемных средств от пайщиков и других лиц, осуществлению в установленном уставом порядке кредитования и авансирования пайщиков (статьей 5 Закона о потребительской кооперации).

На основании пункта 2.8 Устава ПК «Финансовые линии» кооператив имеет право:

- предоставлять своим членам (пайщикам) и организациям потребительской кооперации займы, авансировать, кредитовать и оказывать финансовую помощь в иных формах, в порядке и на условиях, определенных внутренними документами Кооператива;

- самостоятельно определять меры по обеспечению возвратности займов, предоставляемых членам (пайщикам) Кооператива и организациям потребительской кооперации, в соответствии с действующим законодательством.

В силу части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается (часть 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»).

Независимо от того, что уставом ПК «Финансовые линии» предусмотрено предоставление займов членам кооператива, ПК «Финансовые линии» не может рекламировать финансовые услуги, поскольку не является организацией, осуществляющей профессиональную деятельность по предоставлению финансовых услуг.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из материалов дела, ПК «Финансовые линии» является рекламодателем.

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, частями 13 и 14 статьи 28 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ПК «Финансовые линии», имея возможность для соблюдения требований пункта 1 части 2, частями 13 и 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является март, июнь 2020 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение Кооперативом установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/14.3-50/2021, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ПК «Финансовые линии» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 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.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России https://rmsp.nalog.ru подтверждают, что ПК «Финансовые линии» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 10.08.2018).

Оценив характер и обстоятельства совершенного Кооперативом административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений

статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать потребительский кооператив «Финансовые линии» (ИНН 5503182155, ОГРН 1185543020750) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления _____