

Исх № ВЧ-08/16919 от 29.12.2021

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);
Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);
<...> –(должностное лицо);

рассмотрев материалы дела в отношении индивидуального предпринимателя Латыпова Рената Ришатовича (ОГРНИП: 314165024000070, адрес: 423822, РТ, г. Набережные Челны, пр. Чулман, д. 22, кв. 246), ООО МФК «КарМани» (ИНН 7730634468, ОГРН 1107746915781, юридический адрес: 119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9, стр. 2, помещение 1) по факту распространения рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - поисковой системе «Яндекс» с текстом: «Деньги под ПТС. Автомобиль остается у Вас...», что имеет признаки нарушения частей 1, 13, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в присутствии:

- представителя ООО МФК «КарМани» по доверенности (физического лица 1);
- представителя ИП Латыпова Р.Р. по доверенности (физического лица 2)

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан были установлены признаки правонарушения по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы с текстом: «Деньги под ПТС. Автомобиль остается у Вас», содержащей признаки Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Фотоизображение рекламы представлено ниже:

Согласно поступившему ответу ООО «ЯНДЕКС», реклама была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 33991/15 от 01.04.2015 (Приложение № 1 к настоящему ответу), заключённого между Яндексом и ИП Мустафиным А.А. (ОГРНИП: 306165013500030; адрес: 423800, г. Набережные Челны, ул. Ш. Усманова д.129 кв. 28).

При этом, как следует из фактических обстоятельств, рекламное объявление, размещенное в сети Интернет, представляет собой текстовое сообщение небольшого размера, функцией которого является перевод пользователя на сайт лица, разместившего объявление. Само объявление не может рассматриваться отдельно от сайта, на который он ведет, и не является сам по себе основанием для принятия лицом, его увидевшим, решения воспользоваться услугой либо приобрести товар. Фактически объявление, неразрывно связанное с сайтом, является частью того сайта, который открывается после «клика» на объявление, и не может рассматриваться в отрыве от самого сайта.

Согласно части 1 статьи 3 Закона «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Согласно части 2 статьи 3 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 к которым направлена реклама.

В силу части 1 статьи 28 Закона 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).

Согласно пункту 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в соответствии с частями 1 и 3 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги, а также условия оказания этих услуг.

Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В соответствии с Письмом ФАС России от 21.03.2016 №АК/17292/16 «О рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности» согласно статье 7 Закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

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, том оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В части 13 статьи 28 Закона о рекламе содержится запрет рекламы услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом от 21.12.2013 N 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)».

Кроме того, в силу части 14 статьи 28 Закона о рекламе, 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.

Соответственно, в случае выявления рекламы финансовых услуг или финансовой деятельности лица, не обладающего требуемыми законодательством лицензией разрешением, аккредитацией, либо не включенного в соответствующий реестр или являющегося членом соответствующей саморегулируемой организации, такая реклама подлежит пресечению.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту, рекламирования в целом.

Спорная реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве.

Рассматриваемая реклама, расположенная на сайте «Деньги под ПТС» свидетельствует об оказании услуг по предоставлению денежных средств по договору займа. Рекламный слоган «Деньги под ПТС» не отражает полной действительности. К ней можно отнести предоставление денежных средств на возмездной основе (займ, кредит).

Исходя из содержания рекламы, можно прийти к выводу, что данная реклама направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, именно потребителей (физических лиц), которые в свою очередь являются менее защищенной категорией. Спорная реклама сформирована таким образом, что у потребителя, ознакомившегося с данной рекламой, создается впечатление (должно создаваться впечатление) о том, что объектом рекламирования является именно услуга по предоставлению денежных средств (заям) и возможность их получения у рекламодателя.

Однако, из содержания рекламы также следует, что ИП Латыпов Р.Р. не является финансовым учреждением, МФО, банком, ломбардом и оказывает содействие в подборе финансовых услуг компаний-партнеров. При этом, указанная реклама финансовой услуги «Деньги под ПТС» не содержит наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела, Комиссия также пришла к выводу о наличии в действиях ИП Латыпова Р.Р. признаков нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

Как видно из материалов дела информация, отраженная в рекламе, является недостоверной, поскольку доводятся не соответствующие действительности сведения о предмете залога по договору займа (Паспорт транспортного средства).

Следует отметить, что в соответствии со статьей 336 ГК РФ предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, на которое может быть обращено взыскание.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях

применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Паспорт транспортного средства (далее ПТС) является документом, который, в свою очередь, предназначен для упорядочения допуска транспортных средств к участию в дорожном движении, усиления борьбы с их хищениями и другими правонарушениями на автомобильном транспорте, а также для идентификации самого транспортного средства.

Вместе с тем, ПТС должен храниться у собственников либо владельцев транспортных средств.

Из смысла вышеуказанной нормы, регулирующей такую меру обеспечения исполнения обязательства как залог имущества усматривается, что таким предметом может быть имущество, за счет которого в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником, кредитор может получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества.

Таким образом, предмет залога должен иметь стоимостную оценку, тогда как ПТС является документом, не имеющим стоимостной оценки. Следовательно, финансовая организация не сможет получить удовлетворение требований из стоимости ПТС в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения заемщиком своих обязательств.

При таких обстоятельствах, следует вывод о том, что ПТС не может являться предметом залога по договору займа.

Согласно пояснениям ИП Мустафина А.А. следует, что между ИП Мустафиным А.А. и ИП Латыповым Р.Р. заключен договор №81 от 30.12.2020 года, в соответствии с которым ИП Мустафин А.А. оказывает услуги по комплексному продвижению сайта. Согласно условиям договора ИП Мустафин А.А. (Исполнитель) по поручению и за счет ИП Латыпова Р.Р. (Заказчик) обязуется оказать услуги по продвижению сайта <https://almet.avtozaim1.ru>. Согласно пунктам 3.4.2, 3.4.3 и 3.4.4 ИП Латыпов Р.Р. (Заказчик) предоставил ИП Мустафину А.А. (Исполнитель) информацию и материалы, а также копии документов, требуемых для размещения рекламной информации в сервисах Яндекс.Директ. В соответствии вышеуказанным договором рекламодателем и рекламораспространителем является ИП Латыпов Р.Р., а ИП Мустафин А.А. лишь осуществляет настройку рекламного контента с использованием сервисов Яндекс.Директ. По состоянию на 29.09.2021 г. рекламный контент отключен.

Исходя из пояснений ИП Латыпова Р.Р. и представителя ИП Латыпова Р.Р. по доверенности (физического лица 2), следует, что ИП Латыпов Р.Р. осуществляет деятельность по предоставлению информационных услуг по подбору автомобилей, информационные услуги по подбору продуктов банков в сфере автокредитования, а также комиссионную продажу автомобилей. ИП Латыпов Р.Р. не осуществляет деятельность по предоставлению гражданам потребительских займов, в том числе под залог автомобилей. ИП Латыпов Р.Р. действует на основании агентского договора, заключенного с ООО МФК «КарМани» (ИНН 7730634468, ОГРН 1107746915781, юридический адрес: 119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9, стр. 2, помещение 1), согласно которому ИП Латыпов Р.Р. выступает Агентом по содействию заключения договора между потенциальными клиентами и ООО МФК «КарМани» и действует от имени и за счет ООО МФК «КарМани». ООО МФК «КарМани» в свою очередь микрофинансовой организацией, включена в реестр Банка России, регистрационный номер в государственном реестре МФО 2110177000471 от 25.10.2011 г.

Однако, согласно ответу ООО МФК «КарМани», между Обществом и ИП Латыповым Р.Р. был заключен агентский договор №576-ИП от 01.06.2020 года, согласно которому ИП Латыпов Р.Р., выступая Агентом, от имени и за счет Принципала (ООО МФК «КарМани») оказывает действия по поиску потенциальных клиентов для Принципала на территории Российской Федерации, содействие потенциальным клиентам в заключении договоров займа с Принципалом в рамках уставной деятельности Принципала, а также содействие в подписании всех необходимых для этого документов и договоров.

Согласно п. 2.1.24 Агент не вправе вести какую-либо деятельность от имени Принципала в качестве его уполномоченного представителя, не предусмотренную Договором, заниматься микрофинансовой деятельностью от имени Принципала.

В соответствии с п. 4.1. Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий Договора.

Согласно п. 4.2 Агент несет ответственность перед потенциальными Клиентами и третьими лицами, а также перед Принципалом за предоставление недостоверной информации о Принципале, условиях получения микрозайма у Принципала, правах и обязанностях Клиента, связанных с получением микрозайма.

В силу п. 4.6 Агентского договора Агент (ИП Латыпов Р.Р.) самостоятельно несет ответственность в полном объеме за рекламу, распространяемую Агентом. Реклама, прямо или косвенно затрагивающая предмет Договора должна быть предварительно письменно согласована, минимум за 5 (пять) дней до начала рекламной кампании, Агентом с Принципалом.

ИП Латыповым Р.Р. не было получено согласование на распространение рекламы финансовых услуг от имени ООО МФК «КарМани», Общество рекламу не заказывало, не передавало ИП Латыпову Р.Р. для размещения рекламные материалы, о вышеуказанной рекламе не знало и не производило оплату за нее.

На заседании Комиссии представителем ООО МФК «КарМани» по доверенности (физического лица 1) также было пояснено, что Общество не предоставляет краткосрочные займы под залог ПТС. ООО МФК «КарМани» предоставляет краткосрочные займы под залог самого автомобиля, без его удержания на основании договора залога, заключенного с заемщиком. В свою очередь, данные договоры залога регистрируются на сайте Федеральной нотариальной палаты.

Кроме того, согласно дополнительным пояснениям ООО МФК «КарМани» следует, что в дисклеймере сайта ИП Латыпова Р.Р. указано ООО МФК «КарМани», однако в описании рекламы указаны иные условия, отличающиеся от услуг предлагаемых Обществом, а именно займы под залог мототехники, снегоходов, водного транспорта и т.д. Также на сайте отражена некорректная информация про охраняемую стоянку, что не соответствует действительности, так как согласно пояснениям Общества, в процессе осуществления деятельности, самостоятельное хранение транспортные средства не осуществляется.

На основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований статьи 28 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, то есть ИП Латыпов Р.Р. (ОГРНИП: 314165024000070, адрес: 423822, РТ, г. Набережные Челны, пр. Чулман, д. 22, кв. 246).

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации. При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы (письмо ФАС России от 31.05.2016 N АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России, по результатам рассмотрения материалов и представленных пояснений, приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО МФК «КарМани» нарушений закона о рекламе, в связи с чем прекращает производство по делу в отношении ООО МФК «КарМани»

Ввиду изложенного и на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе, а также в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ИП Латыповым Р.Р. (ОГРНИП: 314165024000070, адрес: 423822, РТ, г. Набережные Челны, пр. Чулман, д. 22, кв. 246) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - поисковой системе «Яндекс» с текстом: «Деньги под ПТС. Автомобиль остается у Вас...», поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 1, 13, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем признать ИП Латыпова Р.Р. (ОГРНИП: 314165024000070, адрес: 423822, РТ, г. Набережные Челны, пр. Чулман, д. 22, кв. 246).

ИП Латыпову Р.Р. выдать предписание об устранении нарушения закона о рекламе.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Направить материалы дела в Прокуратуру Республики Татарстан для принятия мер прокурорского реагирования в рамках компетенции.

Решение изготовлено в полном объеме 29 декабря 2021 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии: <...> –(должностное лицо);

Члены Комиссии: <...> –(должностное лицо);

<...> –(должностное лицо);