

3 июля 2020 года

г. Владивосток

11 часов 15 минут

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России), рассмотрев 03.07.2020 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-595/2020 в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «Смайл-Финанс» (ОГРН 1072539006980, ИНН 2539086185, КПП 253801001) (далее – ООО «Смайл-Финанс», Общество) по факту распространения ненадлежащей рекламы, с нарушением требований, установленных частью 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии от ООО «Смайл-Финанс»: <...>. – представитель по доверенности б/н от 23.10.2019, предъявлен паспорт,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

25.12.2019 года в результате рассмотрения дела № 025/05/28-879/2019, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) признала ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе», рекламу ООО «Смайл Финанс».

При рассмотрении дела № 025/05/28-879/2019 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

Приморское УФАС России, рассмотрев поступившее из Дальневосточного главного управления Центрального банка Российской Федерации (далее - Дальневосточное ГУ Банка России) заявление (вх. № 7588 от 23.09.2019), в котором сообщается о распространении ООО «Смайл Финанс» рекламы финансовых услуг с признаками нарушения требований ФЗ «О рекламе», установило следующее.

Дальневосточным ГУ Банка России 19.09.2019, в ходе контрольно- надзорного мероприятия, было выявлено, что на территории г. Владивостока, по адресу: проспект 100-летия Владивостока, д. 20, каб. 200 располагается офис ООО «Смайл Финанс», которая, согласно распространяемой на фасаде здания рекламной информации, оказывает услуги по предоставлению кредитов и займов.

Так, согласно представленным Дальневосточным ГУ Банка России фотографиям, в содержательной части распространяемой информации, указано:

На фасаде здания: «SMILE FINANCE» (конструкция 1) и «КРЕДИТЫ АВТОКРЕДИТ, ДЕНЬГИ ИПОТЕКА,

НА БИЗНЕС ПОД ЗАЛОГ АВТО/НЕДВИЖИМОСТИ за 1 час 261-70-30 Кредиты предоставляются банками партнерами: ЗАО КМБ и другими банками» (конструкция 2);

На входе в здание (на двери) размещен «Режимник» с указанием наименования организации, оказываемых услуг, режима работы.

Так же на двери, на этаже вместе с различными организациями содержится информация, в которой указано: «SMILE FINANCE» предоставление кредитов 261-70-30».

Дальневосточное ГУ Банка России также сообщило, что основной вид деятельности ООО «Смайл Финанс» - торговля автотранспортными средствами (код 45.1 общероссийского классификатора видов экономической деятельности).

Информация, об осуществлении деятельности ООО «Смайл Финанс» по оказанию услуг кредитования также размещена в информационнокоммуникационной сети «Интернет» (далее - сеть «Интернет»), на сайтах vl.ru, farpost.ru и на интернет-странице smfi.ru/kreditovanie, где размещен алгоритм действий, который необходимо совершить для получения кредита (займа) посредством оформления заявки через сайт ООО «Смайл Финанс».

Регулирование деятельности кредитных организаций и некредитных финансовых организаций по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Банком России, который ведет книгу государственной регистрации кредитных организаций и государственные реестры микрофинансовых организаций, потребительских кооперативов и ломбардов, а также обеспечивает соответствие сведений о профессиональных кредиторах в указанных реестрах сведениям, содержащимся в едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ).

Дальневосточное ГУ Банка России, сообщило, что ООО «Смайл Финанс» не внесено в книгу государственной регистрации кредитных организаций и государственный реестр микрофинансовых организаций потребительских кооперативов и ломбардов, следовательно, ООО «Смайл Финанс» к числу субъектов, имеющих право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, не относится.

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «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.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 28 ФЗ «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).

В соответствии с частью 13 статьи 28 ФЗ «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.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что рассматриваемая рекламная информация привлекает внимание потребителей к финансовым услугам (займам), оказываемых лицами, не имеющими разрешений на соответствующий вид деятельности, что влечет потребителя во введение в заблуждение относительно правомерности предоставляемых финансовых услуг (выдача кредита (займа)).

Кроме того, потребителю важно знать какое лицо оказывает финансовую услугу, поэтому в рекламе банковских, страховых и иных финансовых услуг в обязательном порядке следует указывать полное наименование или имя лица, оказывающего данные услуги. Указание

правильных реквизитов организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей. Указанные нормы права приняты

в интересах потребителя с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

В нарушение вышеуказанной правовой нормы, в содержательной части распространяемой рекламной информации (фото 4) отсутствует наименование лица, оказывающего финансовые услуги, а именно: отсутствует указание на организационно - правовую форму юридического лица.

Определением Приморского УФАС России от 30.09.2019 (исх. № 8659/06-2) в отношении ООО «Смайл Финанс» возбуждено дело № 025/05/28-879/2019 по признакам нарушения требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

28.10.2019 от ООО «Смайл Финанс» поступили письменные пояснения, согласно которым Общество не выдает потребительских кредитов, поскольку не является и не являлось микрофинансовой организацией или какой либо иной банковской организацией, осуществляющей такой вид деятельности.

ООО «Смайл Финанс» осуществляет посредническую деятельность. Консультирует обратившихся к ней физических лиц по вопросам кредитования для более быстрого и выгодного получения кредита. Также Общество осуществляется помощь клиенту в сборе необходимого пакета документов для подачи заявки в банк на получение кредита.

Для осуществления вышеуказанных действий между ООО «Смайл Финанс» и клиентами заключается договор об оказании услуг, а не предоставление потребительских кредитов или займов.

Так же Общество пояснило, что рекламная информация, размещенная на рекламном щите, на фасаде здания в г. Владивостоке по проспекту 100-летия Владивостока, д. 20 была продана ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный» еще в 2011 году на основании договора купли-продажи рекламной конструкции б/н от 14.09.2011.

К своим письменным пояснениям ООО «Смайл Финанс» приложило договор купли продажи рекламной конструкции от 14.09.2011.

03.12.2019 на заседании Комиссии в подтверждение своих доводов представителем ООО «Смайл Финанс» было представлено решение Арбитражного суда № А51-20580/2012 от 27.02.2013, из которого следует, что фактически указанная конструкция состоит из двух частей – содержащей наименование ООО «Смайл Финанс» на английском языке, а также информационной рекламной надписи «Кредиты...». При этом в отношении второй конструкции между ООО «Смайл Финанс» (продавцом) и ООО КБ «Кит Инвест-Дальневосточный» (покупателем) 14.09.2011 был заключен договор купли-продажи. Имущество передано от продавца покупателю по акту приема-передачи от 14.09.2011.

В вышеуказанном решении суда было отмечено, что надпись «Смайл Финанс» рекламной не является в силу п. 1 ст. 1538 ГК РФ, Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей». Данное обстоятельство также подтверждается правовой позицией, изложенной в пункте 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного Комиссия посчитала необходимым привлечь к рассмотрению дела ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Управлением был направлен запрос (исх. № 10486/06-2 от 11.12.2019) в ПАО «Вымпелком» о

предоставлении информации по телефонному номеру, указанному в рекламной информации ООО «Смайл Финанс».

23.12.2019 от Дальневосточного ГУ Банка России в Управление поступили пояснения (вх. № 10075) в которых указано, что информация об ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный» (ИНН 2538126646) не внесена в государственные реестры микрофинансовых организаций, потребительских кооперативов и ломбардов, размещенных на официальном сайте Банка России и информационно- телекоммуникационной сети «Интернет», а так же в Книгу государственной регистрации кредитных организаций.

ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный» документов, запрошенных в определении Управления (исх. № 10224/06-3 от 03.12.2019), либо пояснений не представило.

Исследовав документы, имеющиеся в материалах дела, представленные письменные пояснения и дополнения от лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу, что в распространяемой информации ООО «Смайл Финанс» усматриваются нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе» в силу следующего.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе», реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе товара и побуждает людей совершать определенные действия в отношении объекта рекламирования, при этом реклама воспринимается потребителем буквально.

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

В соответствии с Федеральным законом от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - ФЗ «О потребительском кредите (займе)»), профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями.

Как было указано выше, ООО «Смайл Финанс» к числу субъектов, имеющих право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, не относится, вместе с тем, в распространяемой рекламной информации Общества указано: «SMILE FINANCE» предоставление кредитов и указан телефон 261-70-30» (фото 4).

На фасаде здания по вышеуказанному адресу: в содержательной части распространяемой информации, указано: «SMILE FINANCE» «КРЕДИТЫ АВТОКРЕДИТ, ДЕНЬГИ ИПОТЕКА, НА БИЗНЕС ПОД ЗАЛОГ АВТО/НЕДВИЖИМОСТИ за 1 час 261-70-30» (конструкции 1 и 2).

Согласно поступившей информации от ПАО «Вымпелком» (вх. № 82ДСП от 20.12.2019) телефон, указанный в рекламной информации ООО «Смайл Финанс», является мобильным телефонным номером, а именно: +79089917030.

Абонентский номер <...> выделен в рамках договора от 17.12.2006 в пользу ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный» и зарегистрирован по адресу: г. Владивосток, проспект 100-летия Владивостока, д. 20.

Таким образом, телефонный номер <...> указанный в рекламной информации ООО «Смайл Финанс», принадлежит ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный», который, в свою очередь, указывает на рекламной конструкции на фасаде здания услуги по кредитованию.

Приморское УФАС России актом от 21.10.2019 зафиксировало размещение конструкции № 2. Из содержательной части при увеличении изображения установлено, что в информации содержатся сведения относительно лица, которое предоставляет кредиты.

Однако ввиду того, что информация выполнена мелким шрифтом, она является плохо читаемой, в связи с чем, признается отсутствующей.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что информация на конструкции 2 содержит нарушение части 1 статьи 28, часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Информация, размещенная на двери (фото 4), содержит нарушение части 1 статьи 28, части 7 статьи 5, части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Комиссия отметила, что хоть и в распространяемой информации содержался телефонный номер <...> принадлежащий ООО КБ «КИТ Инвест-Дальневосточный», сама информация распространяется в интересах ООО «Смайл Финанс».

В соответствии с частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 6 и частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение части 1 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе», несет рекламоделатель и рекламодатель, а части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» рекламоделатель.

В рассматриваемом случае, ответственность за вышеуказанные нарушения несет ООО «Смайл Финанс», в интересах которого распространялась рассматриваемая реклама.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

**Таким образом, в действиях ООО «Смайл Финанс», как рекламоделателя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований части 1 статьи 28, части 7 статьи 5, части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.**

*Датой совершения административного правонарушения следует считать - 21.10.2019 (дата фиксации размещения рекламы).*

*Местом совершения правонарушения следует считать г. Владивосток (город, где размещена реклама).*

В связи с вышеизложенным, 15.05.2020 Управлением было направлено уведомление о

составлении протокола (исх. № 3933/06) и направлено в адрес ООО «Смайл Финанс» по адресу регистрации. Вышеуказанное уведомление было вручено адресату.

19.06.2020 на составление протокола об административном правонарушении от ООО «Смайл Финанс» представитель не явился.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие представителя ООО «Смайл Финанс».

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-595/2020 (исх. от 19.06.2020 № 4907/06) было направлено заказным письмом с простым уведомлением по адресу регистрации ООО «Смайл Финанс» и вручено адресату 26.06.2020. На рассмотрение дела было определено явиться 03.07.2020.

03.07.2020 на рассмотрение дела № 025/04/14.3-595/2020 от ООО «Смайл Финанс» явился представитель по доверенности <...>.

Представитель устно сообщил, что нарушение произошло ненамеренно, вину общество признает и просит заменить административный штраф на предупреждение.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что рассматриваемая информация ООО «Смайл Финанс» является рекламой и распространялась с нарушением требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ООО «Смайл Финанс», как рекламодателя и рекламодателя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Установлено, что ООО «Смайл Финанс» состоит в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Дата включения 01.08.2016. Ранее ООО «Смайл Финанс» не привлекалось Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им

административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно пункту 3 статьи 3.4 КоАП РФ в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ 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 КоАП РФ.

ООО «Смайл Финанс» ранее не привлекалось к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Правонарушение не нанесло вредных последствий, не повлекло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства, а также не причинило имущественного ущерба. Учитывая изложенное, считаю возможным административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо общество с ограниченной ответственностью «Смайл Финанс» (ОГРН: 1072539006980, ИНН: 2539086185, КПП: 253801001, адрес регистрации: пр-т 100-летия Владивостоку, д. 20, г. Владивосток, 690062, дата присвоения ОГРН 18.10.2007) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП, выразившегося в распространении рекламы, с нарушением требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 и части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Применить к ООО «Смайл Финанс» меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об

административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель