Решение

по делу **№04-04-02/14-12**

28 июня 2012 года г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 22 июня 2012 года*

*Решение изготовлено в полном объеме 28 июня 2012 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела №04-04-02/14-12 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии: Хаджиева Ф.А. – заместителя руководителя - начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России);

Членов Комиссии:

Хитаришвили А.Т. – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

Тулуш Ш.Т. – специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

Ваньковой Е.С. – старшего специалиста 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

по факту распространения рекламы на телеканале «Первый канал» с признаками нарушения требований части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствии надлежащим образом извещенного законного представителя ООО «Студия «25 кадр» (уведомление от 01.06.2012г.),

в отсутствии надлежащим образом извещенной ИП «…» (уведомление от 31.05.2012г.)

УСТАНОВИЛА:

По результатам проведенного 28.03.2012г. мониторинга рекламы на предмет соответствия требованиям законодательства о рекламе, распространяемых на территории Республики Тыва выявлено распространение рекламы на телеканале «Россия-1» следующего содержания:

«ВЕСНА РАССРОЧКА КРЕДИТ МЕХОВОЙ САЛОН ЗИМУШКА «ДОМ ПРОФСОЮЗОВ» ул.КОЧЕТОВА, 30 т.2-21-11». Данная реклама сопровождалась со звуковым сопровождением следующего содержания: «Я слышу щебет птиц и звон ручьев. Я вижу приближение весны, но надо в зимушку вернуться, возьмем в рассрочку шубки мы. Кредиты и рассрочки в меховом магазине Зимушка, дом профсоюзов. Телефон 2-21-11».

Отношения в сфере рекламы регулируются Законом о рекламе (статья 2) независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации.

Статья 3 Закона о рекламе, понимает под рекламой информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке;

под объектом рекламирования подразумевается товар, средство его индивидуализации, 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.

В соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Под ненадлежащей рекламой понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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 и использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно 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).

В действующем российском законодательстве общее понятие «финансовая услуга» отсутствует. В нормативно-правовых актах, а также в актах официального толкования законодательства встречаются лишь определения и упоминания частных случаев применения вышеуказанных понятий. В связи с чем, для раскрытия понятий был применен Федеральный закон от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Закон «О защите конкуренции», целями которого являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Закона о защите конкуренции к финансовой услуге отнесены 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.

Комиссия, изучив договор № … от 01.03.2012г., заключенный между рекламодателем ИП «…» и Исполнителем ООО «Студия «25 кадр», предметом которого являются услуги по размещению рекламы в эфире телеканала «Россия-1» с распространением в пределах города Кызыла; график размещения рекламы в эфире телеканала «Россия-1»; кассовый ордер, квитанцию от 21.02.2012г., находит данные документы достаточными для признания рекламодателем рассматриваемой рекламы - ИП «…», рекламораспространителем – ООО «Студия «25 кадр».

Как установлено Тывинским УФАС России, размещенная ИП «…» на телеканале «Россия-1», реклама содержала текст: «ВЕСНА РАССРОЧКА КРЕДИТ МЕХОВОЙ САЛОН ЗИМУШКА «ДОМ ПРОФСОЮЗОВ» ул.КОЧЕТОВА, 30 т.2-21-11».

Данная реклама содержит предложение, обращенное к потенциальным покупателям шуб, о предоставлении кредита, рассрочки, то есть, направлена на привлечение внимания лиц, заинтересованных в услугах по предоставлению кредита и (или) рассрочки при покупке товара. При этом рекламная информация не содержит сведений о том, каким лицом именно предоставляется кредит, рассрочка, то есть сведений, которые в силу пункта 1 статьи 28 Закона о рекламе являются обязательными.

Правовое регулирование обязательств по кредиту осуществляется нормами главы 42 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), в которой установлено несколько видов кредитования: банковский, товарный и коммерческий.

В соответствии с частью 1 статьи 819 ГК РФ, под кредитом понимают обязательства по предоставлению денежных средств (кредита) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Исходя из статьи 822 ГК РФ, предусмотрено заключение договора товарного кредита между сторонами, предусматривающее обязанности одной стороны предоставление другой стороне вещей, определенных родовыми признаками.

В силу статьи 823 ГК РФ, договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ и услуг (коммерческий кредит).

При этом товарный и коммерческий кредиты могут предоставляться и не финансовыми организациями.

В соответствии с частью 1 статьи 489 ГК РФ в договоре о продаже товара в кредит может быть предусмотрена оплата товара в рассрочку.

Таким образом, исходя из правовых норм, следует, что кредит (кредит в виде рассрочки) является финансовой услугой.

09.06.2012г. в адрес Тывинского УФАС России от ООО «Студия «25 кадр» поступила информация (вх.№3263 от 09.06.2012г.), согласно которой между ИП «…» и ООО «Студия «25 кадр» был заключен договор на изготовление рекламного материала от 23.12.2011г. № … . В соответствии с пунктом 1.1. указанного договора изготовитель – ООО «Студия «25 кадр» обязуется изготовить видеоролик, а рекламодатель – ИП «…» оплатить оказанные услуги. Согласно пункту 1.2 договора от 17.01.2012г. № … оговорено согласование предмета, порядка оказания услуг по изготовлению рекламного ролика в виде приложения № 1 к указанному договору.

Согласно представленному приложению № 1 к договору от 28.12.2011г. №… установлено, что предметом изготовления рекламной продукции является видеоролик (слайд фильм), объектом рекламирования определен меховой салон «Зимушка». Также в указанном приложении имеется строка «ключевое сообщение потребителю» со следующим содержанием: «Вова, необходим новый свежий ролик!!!!!! С весенним настроением !!!!!!! Показать другие мутоновые и норковые шубки!!!!! (на красивых девушках!!!!!)», ниже имеется подпись ИП «…» и отмечено «КЛИЕНТ-МЕНЕДЖЕР_...».

Статьей 3 Закона о рекламе определено, что рекламопроизводителем является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму. Исходя из формулировки определения следует, что ООО «Студия «25 кадр» взяло на себя обязанности по изготовлению рекламы согласно договору от 28.12.2011г. №… и таким образом, является рекламопроизводителем и рекламораспространителем.

На рассмотрение дела ИП «…» не явилась, представители ООО «Студия «25 кадр» отсутствовали.

13.06.2012г. ИП «…» (вх. № 3299 от 13.06.2012г.) в материалы дела представлены копии следующих документов: договор на размещение рекламного материала от 01.03.2012г. №… с приложением графика размещения рекламы ИП «…» в эфире телеканала «Россия-1», квитанции об оплате по оказанным услугам от 21.02.2012г.; договор аренды от 10.01.2012г. № 2; приложение № 1 к договору №… от 28.12.2012г.

Согласно представленному договору аренды от 10.01.2012г. № 2, ИП «…» осуществляет предпринимательскую деятельность по адресу: … . Данный договор действует до 29.12.2013г. Договор на размещение рекламного материала, график размещения рекламы, квитанция об оплате за оказанные услуги, а также приложение № 1 к договору от 28.12.2011г. №…, соответствуют документами представленными ООО «Студия «25 кадр».

До рассмотрения дела генеральный директор ООО «Студия «25 кадр» «…» представил письменные пояснения (вх. № 3473 от 21.06.2012г.) по существу рассматриваемого дела, согласно которым установлено, что в рассматриваемом рекламном видеоролике информация о форме кредита, рассрочки, лице, предоставляющем финансовую услугу, не указана по вине сотрудников ООО «Студия «25 кадр». К сотрудникам ООО «Студия «25 кадр», допустивших нарушение Закона о рекламе применено дисциплинарное взыскание, а в рекламный видеоролик внесены сведения о лице, предоставляющем финансовые услуги (кредит и/или рассрочка).

Поскольку в рассматриваемой рекламе отсутствует наименование или имя лица,

оказывающего услуги по предоставлению кредита, то положения части 1 статьи 28 Закона о рекламе не соблюдены. Из текста спорной рекламы не следует, о каком именно кредите идет речь: товарном, коммерческом (отсрочка, рассрочка платежа и т.д.) или банковском; сам текст рекламного объявления не содержит сведений для однозначного вывода о том, что кредит предоставляется как самой ИП «…» в форме отсрочки платежа, так и банками.

Рекламный текст должен содержать сведения, которые бы позволили потребителю отличить финансовые услуги, оказываемые банком, от купли-продажи товаров (шуб) с оплатой в рассрочку или с предоставлением кредита. Указанная информация является существенной, поскольку ее отсутствие может ввести в заблуждение потребителей относительно содержания кредитных отношений и (или) лиц, предоставляющих кредит. Приобретение товара (услуг) в кредит с его оплатой через определенное время (рассрочкой или отсрочкой) непосредственно у продавца может рассматриваться потребителем как более выгодные условия, нежели приобретение товара в кредит, предоставленный банком или иной финансовой организацией.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия установила, что отсутствие в тексте рекламы указанных существенных сведений искажает смысл информации, одно лишь включение в рекламу слова "кредит", «рассрочка» не дает потребителям рекламы верного, соответствующего действительности представления об условиях приобретения товара, о форме кредита, о лицах, предоставляющих услуги по кредиту, вводит потенциальных клиентов в заблуждение.

В данной рекламе не соблюдены гарантии информационного права потребителей в соответствии с положениями Закона о рекламе, для получения всей необходимой информации для получения кредита, рассрочки при покупке товара (шубы).

Таким образом, оценив имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к выводу, что отсутствие в рассматриваемой рекламе информации о лице, оказывающего финансовые услуги нарушает требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за

нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель. В соответствии с частью 8 статьи 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Руководствуясь статьёй 16, статьёй 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

- Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «ВЕСНА РАССРОЧКА КРЕДИТ МЕХОВОЙ САЛОН ЗИМУШКА «ДОМ ПРОФСОЮЗОВ» ул.

КОЧЕТОВА, 30 т.2-21-11», со звуковым сопровождением следующего содержания: «Я слышу щебет птиц и звон ручьев. Я вижу приближение весны, но надо в зимушку вернуться, возьмем в рассрочку шубки мы. Кредиты и рассрочки в меховом магазине Зимушка, дом профсоюзов. Телефон 2-21-11», Индивидуального предпринимателя «…», распространявшуюся на телеканале «Россия-1» 28.03.2012г., поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

- В связи с добровольным устранением нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006г. №38- ФЗ «О рекламе» до вынесения решения по делу №04-04-02/14-12 предписание ООО «Студия «25 кадр» не выдавать
- Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев со дня, когда гражданину, организации стало известно о нарушении их прав и законных интересов, если иное не установлено федеральным законом.

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии А.Т. Хитаришвили

Ш.Т. Тулуш

Е.С. Ванькова