

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 47/17

Резолютивная часть решения оглашена «19» декабря 2017 г.

Решение изготовлено в полном объеме «10» января 2018 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 47/17, возбужденное по факту размещения рекламного плаката на станции метрополитена «Площадь Ленина» (1 путь) г. Новосибирска в декабре 2016 года, с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в присутствии:

– ИП Шевалье Т.В. (паспорт),

в отсутствии:

- заявителя (не явился);

- представителя ООО «Лотто» (не явился),

- представителя ООО «МИР» (не явился),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 10 от 09.01.2017г.) по факту размещения рекламного плаката на станции метрополитена «Площадь Ленина» (1 путь) г. Новосибирска в декабре 2016 года следующего содержания: «Сеть магазинов доступных цен Пятигорские шубы Шубы от 5000 рублей головные уборы от 600 рублей Рассрочка без % и переплат Скидки на всё! г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, 15 (300 метров от ж/д вокзала) т.: 220-15-03 Акция действует с 01.12.2016 по 31.01.2017 Подробности об организаторе акции и правилах её проведения уточняйте по телефону 220-15-03», с признаками нарушения законодательства о рекламе.

Как указывает заявитель, на рекламном плакате отсутствует указание на лицо, предоставляющее рассрочку. Позвонив по указанному в рекламе номеру телефона, заявитель узнал, что приобрести шубу в магазине возможно путём заключения кредитного договора с несколькими кредитными организациями, включая ПАО «Почта Банк». Таким образом, по мнению заявителя, потребитель вводится в заблуждение относительно того, что придётся заключать кредитный договор с банком. Наименование банков отсутствует в рекламном плакате, что нарушает ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России проведена проверка по указанному факту, по результатам проведения которой установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Исходя из изложенного, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектам рекламирования являются: магазин, товар (шубы), а также услуга по предоставлению рассрочки.

Как сообщается заявителем, приобрести рекламируемый товар можно посредством заключения кредитного договора с одним из нескольких банков. Таким образом, имеет место предоставление финансовой услуги.

По смыслу ч.1 ст.819 ГК РФ, кредит - это денежные средства, предоставленные заемщику по кредитному договору банком или иной кредитной организацией (кредитором) в размере и на условиях, предусмотренных договором.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее - Закон о банках и банковской деятельности):

банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц;

кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Законом о банках и банковской деятельности. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

На основании ст. 12 Закона о банках и банковской деятельности, лицензия на осуществление банковских операций кредитной организации выдается после ее государственной регистрации в порядке, установленном Законом о банках и банковской деятельности и принимаемыми в соответствии с ним нормативными актами Банка России. Кредитная организация имеет право осуществлять банковские операции с момента получения лицензии, выданной Банком России.

В силу ст. 13 Закона о банках и банковской деятельности, осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России. Лицензии, выдаваемые Банком России, учитываются в реестре выданных лицензий на осуществление банковских операций. В лицензии на осуществление банковских операций указываются банковские операции, на осуществление которых данная кредитная организация имеет право, а также

валюта, в которой эти банковские операции могут осуществляться.

Согласно п. 6 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, фондовая биржа, валютная биржа, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

По смыслу Закона о защите конкуренции, банковская услуга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц, относится к финансовой услуге (п. 2 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со ст. 5 Закона о банках и банковской деятельности, к банковским операциям относятся, в том числе привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок); размещение вышеуказанных привлеченных средств от своего имени и за свой счет.

Рекламируемая услуга является финансовой, подлежащей лицензированию в соответствии с ФЗ «О банках и банковской деятельности».

Вместе с тем, согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 31 июля 2014 г. № АД/30890/14 «О рекламе финансовых услуг» если торговая организация сотрудничает не с банком или иной кредитной организацией и предоставляет возможность приобрести товар при условии заключения договора потребительского займа, то реклама такой торговой организации с указанием на возможность приобретения товара под заем может размещаться только в случае, если рекламодателем такой рекламы является лицо, осуществляющее профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов (такое лицо может быть единоличным рекламодателем, выступать рекламодателем совместно с торговой организацией в многостороннем соглашении о размещении рекламы, дать поручение торговой организации на размещение рекламы своих услуг в рамках проведения рекламной кампании торговой организации).

Учитывая изложенное, при определении природы кредита следует исходить из возникающих гражданско-правовых обязательств между кредитором и должником. Таким образом, в случае, если одно лицо реализует другому лицу какой-либо товар, оказывает какие-либо услуги, при этом в рамках заключенного ими договора на реализацию данного товара, оказания услуг, предусмотрено, что оплата товара/услуги осуществляется с отсрочкой/ в рассрочку или, наоборот, если лицо предоставляет аванс или предварительную оплату в счет получения им в дальнейшем товара/услуги, указанные обязательства подпадают под понятие коммерческого кредита, установленное статьей 823 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, на рекламу реализации товара в рассрочку, предоставляемую продавцом товара, положения статьи 28 Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Заявителем было сообщено, что «товар в рассрочку» реализуется не продавцом, а кредитной организацией.

Согласно ч. 1 ст. 28 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).

В рассматриваемой рекламе отсутствует наименование организации, предоставляющей финансовую услугу, следовательно, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

На основании имевшейся в распоряжении Новосибирского УФАС России информации, рекламодателем рассматриваемого рекламного объявления является ООО «МИР».

Новосибирским УФАС России в адрес ООО «Мир» было направлено Распоряжение о проведении внеплановой документальной проверки №4 от 01.02.2017г., а также запрос о предоставлении информации (исх. № 06-522 от 20.01.17г.). В ответ на данный запрос Обществом представлены следующие документы (вх. № 577 от 25.01.2017г.): Договор № M1237 от 12.11.2015г., заключенный между ООО «Мир» (Исполнитель) и ООО «Лотто» (Заказчик) с приложениями; платежное поручение № 69728 от 21.12.2016г., № 69732 от 21.12.2016г. В соответствии с представленным договором, стороны несут самостоятельную имущественную ответственность за выполнение обязательств, возложенных на них Законом «О рекламе».

В отношении ООО «Мир» вынесен Акт проверки № 4 от 07.03.2017г, согласно которому в действиях ООО «Мир» усматриваются признаки нарушения ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Вместе с тем, от ООО «Мир» поступило возражение на Акт проверки №4 (вх. № 2384 от 17.03.17г.) согласно которому Общество не согласно с позицией антимонопольного органа в силу того, что из текста рекламы усматривается, что сеть магазинов «Пятигорские шубы» предлагает свой товар в рассрочку без % и переплат, скидки на все. ООО «МИР», распространяя рекламу, предполагало, исходя из текста, что услуга по предоставлению рассрочки оказывается магазином на основании договора купли-продажи.

Однако, как было сообщено заявителем, приобретение шубы в магазине «Пятигорские шубы» в рассрочку, возможно исключительно путем заключения договора с кредитными организациями – банками, следовательно, неуказание в рекламном объявлении информации о том, что предоставление рассрочки является отдельной финансовой услугой и требует заключения кредитного договора, а также отсутствие наименования кредитных организаций указывает на несоблюдение рекламодателем и рекламодателем требований ч. 7 ст. 5, ч.1 ст. 28 Закона «О рекламе».

На основании Распоряжения № 10 от 01.02.2017г. и Распоряжения о продлении проверки № 10-П от 03.03.2017г. проведена проверка в отношении юридического лица: ООО «Лотто» (ОГРН 1105476034586; ИНН/КПП 5402528463/540201001; юридический адрес: 630082, г. Новосибирск, ул. Дачная, д. 37, фактический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Димитрова пр-т, д. 7, оф. 616).

В адрес ООО «Лотто» Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись запросы о предоставлении информации, ответ на которые Общество не был представлен.

17.03.2017г. в отношении ООО «Лотто» вынесен Акт проверки № 10 от 17.03.2017г, согласно которому в действиях ООО «Лотто» усматриваются признаки нарушения ч.7 ст.5 и ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

На основании изложенного Новосибирским УФАС России было возбуждено настоящее дело в отношении ООО «Мир», как рекламодателя и ООО «Лотто» как предполагаемого рекламодателя.

Определением о возбуждении дела от 06.06.2017г., а также Определениями об отложении дела от 05.07.2017г., от 14.08.2017г. у ООО «Лотто» запрашивались документы, имеющие значение для принятия решения.

13.09.2017г. в адрес Новосибирского УФАС России ООО «Лотто» представлены документы (вх. № 8800), согласно которым ООО «Лотто» заключило договор от 15.11.2016г. № 10546 на размещение рекламы с ИП Шевалье Татьяной Васильевной.

Таким образом, лицом, определившим объект рекламирования является ИП Шевалье Т.В. На основании изложенного, Определением об отложении рассмотрения дела от 18.09.2017г. ИП Шевалье Т.В. привлечена в качестве лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе.

Согласно сведениям, представленным ИП Шевалье Т.В. (вх. № 11700 от 18.12.2017г.), реклама в декабре 2016 года на станции метрополитена «Площадь Ленина» размещена по договору № 10546 от 15.11.2016, оплачена по счету №146 от 15.11.2016г. платежным поручением № 213 от 29.11.2016. Макет был согласован. В тексте рекламы указаны сведения: «*Рассрочка без % и переплат*». Рассрочка предоставляется двумя вариантами: магазином ИП Шевалье Т.В. и через банк.

Для осуществления продажи в рассрочку ИП Шевалье Т.В. предлагает приобрести товар непосредственно в магазине, на условиях, предусмотренных внутренним договором рассрочки. При этом товар остается на отдельном складе магазина до момента полной оплаты. Ограничений для первоначального взноса нет. Данный вид договора рассрочки является основным при работе с покупателями.

В 2016 году между ИП Шевалье Т.В. и ПАО «Почта Банк» заключен договор о сотрудничестве №050100100625. По дополнительному соглашению от 06.09.2017г. предлагается перечень акции, реализуемых на территории магазина ИП Шевалье Т.В. Самыми привлекательными для потребителей являются Акции «Я выбираю (Экстра)». По ним возможны разные сроки предоставления рассрочки: 6, 10, 12, 24 месяца. При этом покупатель оплачивает сумму, которая указана на ценнике. Вознаграждение банку (в размере ставки кредита) оплачивает магазин.

Для размещения рекламы об условиях рассрочки через банк необходимо получить согласие банка и провести согласование рекламных материалов. На момент размещения рекламы, такого согласия не было получено. ПАО «Почта Банк» не мог на тот момент обеспечить постоянное присутствие сотрудника в магазине, и необходимо было вызвать для каждой продажи специалиста. Данное обстоятельство не устраивало ни покупателя, ни продавца. Следовательно, в тексте о предоставлении рассрочки имелась ввиду только рассрочка, которая предоставляется магазином ИП Шевалье Т.В. Магазин не рекламировал услуги банка.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Новосибирского УФАС России отмечает следующее.

В [пункте 25](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" указано, что положения [статьи 28](#) Закона о рекламе не могут применяться к отношениям, связанным с предоставлением товарного и (или) коммерческого кредита.

В соответствии с [частью 1 статьи 823](#) Гражданского кодекса Российской Федерации 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 или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

При этом в [пункте 12](#) постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 N 13/14 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами" указано, что согласно [статье 823](#) Кодекса к коммерческому кредиту относятся гражданско-правовые обязательства, предусматривающие отсрочку или рассрочку оплаты товаров, работ или услуг, а также предоставление денежных средств в виде аванса или предварительной оплаты.

Учитывая изложенное, при определении природы кредита следует исходить из возникающих гражданско-правовых обязательств между кредитором и должником. Таким образом, в случае, если одно лицо реализует другому лицу какой-либо товар, оказывает какие-либо услуги, при этом в рамках заключенного ими договора на реализацию данного товара, оказания услуг, предусмотрено, что оплата товара/услуги осуществляется с отсрочкой/в рассрочку или, наоборот, если лицо предоставляет аванс или предварительную оплату в счет получения им в дальнейшем товара/услуги, указанные обязательства подпадают под понятие коммерческого кредита, установленное [статьей 823](#) Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, на рекламу реализации товара в рассрочку, предоставляемую продавцом товара, положения [статьи 28](#) Федерального закона "О рекламе" не распространяются.

(Данная позиция поддерживается специалистами ФАС России и отражена в

Письме ФАС России от 31.07.2014 N АД/30890/14 "О рекламе финансовых услуг").

Исходя из изложенного, поскольку продавец – ИП Шевалье Т.В. предоставляет рассрочку по внутреннему договору рассрочки, без заключения договора с банком, в рассматриваемой рекламе отсутствует нарушение ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Однако, при приобретении товара на условиях, предусмотренных внутренним договором рассрочки, товар остается на отдельном складе магазина до момента полной оплаты. Таким образом, в данном случае, приобретая товар, потребитель фактически не имеет возможности получить его и воспользоваться им до полной выплаты стоимости товара. Данная информация является существенной, поскольку может повлиять на выбор потребителя.

Из содержания рассматриваемой рекламы не является очевидным, что предоставление рассрочки является отдельной финансовой услугой и требует заключения кредитного договора, что является существенной информацией, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение. Таким образом, в данной рекламе также усматривается нарушение ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.7 ст. 5 Закона «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.

Ответственность за нарушение ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе», в соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе» несет рекламодаделец (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо).

Таким образом, действия рекламодателя - ИП Шевалье Т.В. (ИНН 540525676327) нарушили требования ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Ответственность рекламораспространителя за нарушение требований ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе» не предусмотрена, следовательно рекламораспространители - ООО «Мир», ООО «Лотто» не могут нести ответственность за данное нарушение.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную в декабре 2016 года на станции метрополитена «Площадь Ленина» (1 путь) г. Новосибирска, следующего содержания: «Сеть магазинов доступных цен Пятигорские шубы Шубы от 5000 рублей головные уборы от 600 рублей Рассрочка без % и переплат Скидки на всё!

г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, 15 (300 метров от ж/д вокзала) т.: 220-15-03 Акция действует с 01.12.2016 по 31.01.2017 Подробности об организаторе акции и правилах её проведения уточняйте по телефону 220-15-03», ненадлежащей рекламой,

ИП Шевалье Татьяну Васильевну (ИНН 540525676327; ОГРНИП 316547600063209; дата присвоения ОГРНИП: 04.02.2016г.) нарушившей требования

ч.7 ст. 5 Закона «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;

2. Выдать ИП Шевалье Т.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«10» января 2018 г.

г.Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова - главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

М.О. Хрипченко - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от «10» января 2018г. по делу № 47/17 о признании информации, распространенной в декабре 2016 года на станции метрополитена «Площадь Ленина» (1 путь) г. Новосибирска, следующего содержания: «Сеть магазинов доступных цен Пятигорские шубы Шубы от 5000 рублей головные уборы от 600 рублей Рассрочка без % и переплат Скидки на всё! г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, 15 (300 метров от ж/д вокзала) т.: 220-15-03 Акция действует с 01.12.2016 по 31.01.2017 Подробности об организаторе акции и правилах её проведения уточняйте по телефону 220-15-03», ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Шевалье Татьяне Васильевне (ИНН 540525676327) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства

Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

ч.7 ст. 5 Закона «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;

в том числе информации, указанной выше.

2 . ИП Шевалье Т.В. представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «05» февраля 2018г.