

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-21/57-2016

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«25» ноября 2016 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «22» ноября 2016 года

Полный текст решения изготовлен: «25» ноября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии –

член Комиссии –

член Комиссии –

рассмотрев дело № 03-21/57-2016, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившимся в размещении ненадлежащей рекламы ООО «К-П» «Твой город автомобиль LIFAN В TRADE IN выгода до 50 000 рублей Привлекательная программа кредитования» на странице 5 еженедельника «ВНД» в номере 30 (827) от 30.07.2016 без указания наименования лица, оказывающего финансовую услугу по кредитованию,

в присутствии законного представителя ООО «К-П» - директора Р., действующей на основании приказа,

в отсутствии иных лиц, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг рекламы, размещенной в газете «Ваш Новый День». В номере 30 (827) от 30.07.2016 еженедельника «Ваш Новый День» на странице 5 размещена реклама «Твой город автомобиль LIFAN В TRADE IN выгода до 50 000 рублей Привлекательная программа кредитования» следующего содержания:

ТВОЙ ГОРОД АВТОМОБИЛЬ

LIFAN В TRADE-IN**
ВЫГОДА ДО **50 000 Р*****

ПРИВЛЕКАТЕЛЬНАЯ ПРОГРАММА КРЕДИТОВАНИЯ****

АВТОСАЛОН КОНДОР
ул. Дружбы, д. 107. Тел. 8(8362) 41-78-78

Сумма скидки на приобретение автомобиля в рассрочку не может превышать 50 000 рублей. **Сумма скидки на приобретение автомобиля в рассрочку не может превышать 50 000 рублей. *Сумма скидки на приобретение автомобиля в рассрочку не может превышать 50 000 рублей. *****Сумма скидки на приобретение автомобиля в рассрочку не может превышать 50 000 рублей.

Марийским УФАС России возбуждено дело о нарушении законодательства о рекламе №03-21/57-2016 по признакам нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон о рекламе).

Определением от 07.11.2016 о возбуждении дела о нарушении законодательства о рекламе к участию в рассмотрении дела привлечены: ООО «ВНД», ИП Х., ООО «К-П» - в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

На заседании комиссии по рассмотрению дела представитель ООО «К-П» пояснил, что общество осуществляет деятельность по продаже автомобилей Lifan в городе Йошкар-Оле на основании дилерского договора, при этом является единственным представителем компании Лифан в Республике Марий Эл.

ООО «К-П» указало, что вело переговоры по размещению рекламы автомобилей Lifan в газете Ваш Новый День, однако макет рекламы не согласовывало, договор на размещение рекламы не заключался, общество не оплачивало услуги по размещению рекламы. Рассматриваемая реклама была размещена в газете Ваш Новый День по инициативе учредителя СМИ ИП Х., при этом ООО «К-П» размещение рассматриваемой рекламы не заказывало. Аналогичная позиция ООО «К-П» изложена в письменных пояснениях от 09.08.2016 №9998.

Представитель ООО «К-П» на заседании комиссии пояснило, что наименование KONDOR, сайт www.condor12.ru, телефон, указанный в рассматриваемой рекламе, используются ООО «К-П». ООО «К-П» также пояснило, что в соответствии с дилерским соглашением общество участвует во всех акциях, в том числе и в акции по приобретению автомобилей по программе Trade-in с выгодой до 50 000 рублей.

ИП Х. в письменных пояснениях от 17.08.2016 вх.№10311, от 17.11.2016 вх.№13723 указал, что 25.07.2016 ООО «К-П» обратилось в газету «Ваш Новый День» с целью предложения возможности сотрудничества по размещению в газете рекламы автомобилей марки Lifan. ИП Х. для заказчика был разработан рекламный модуль. Однако к моменту верстки нового номера газеты макет рекламы не был согласован с заказчиком. При этом ИП Х. было принято решение о бесплатном бонусном размещении рекламного модуля. По мнению индивидуального предпринимателя, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП Х.

ООО «ВНД» в письменных пояснениях от 17.11.2016 вх.№13722 указало, что в договорные отношения по размещению рассматриваемой рекламы с ООО «К-П» не вступало, денежные средства за размещение рассматриваемой рекламы ООО «К-П» обществу не выплачивало.

ООО «ВНД», ИП Х. на заседание комиссии не обеспечили явку представителей. С учетом наличия в материалах дела доказательств надлежащего извещения ООО «ВНД», ИП Х. о дате, времени, месте рассмотрения дела, Комиссия Марийского УФАС России считает возможным рассмотреть дело в их отсутствие.

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев полученные в ходе рассмотрения материалы и документы, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к выводу о нарушении законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы на основании следующего.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама - 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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена при помощи средства массовой информации, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются автомобили Lifan, программа покупки указанных автомобилей в кредит, по программе Trade-in, а также автосалон «Кондор».

В ходе рассмотрения материалов, полученных по факту распространения

рассматриваемой рекламы, Марийским УФАС России установлено, что реализацию автомобилей в салоне «Кондор» осуществляет ООО «К-П».

В соответствии с условиями заключённого дилерского соглашения между ООО «К-П» и ООО «ЛМР» от 05.08.2015 ООО «К-П» предоставлено право реализации автомобилей Lifan на территории Республики Марий Эл.

В соответствии с разделом 11 дилерского соглашения ООО «К-П» обязуется стимулировать сбыт и максимально использовать потенциал рынка в отношении товаров. Также дилер обязуется рекламировать автомобили, запасные части, техническое обслуживание, услуги дилера и (или) дистрибьютера, а также дилерской сети с использованием товарных знаков, рекламных макетов и иных материалов.

Одной из целей Закона о рекламе является предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (статья 1 Закона о рекламе).

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 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).

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»).

В силу части 1 статьи 819 ГК РФ по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

В силу статьи 5 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-ФЗ «О банках и банковской деятельности» (далее – Закон о банках и банковской деятельности) понятие «кредит» относится к банковским операциям, осуществление которых в силу статьи 13 данного закона производится на основании лицензии, выданной Центральным банком Российской Федерации.

Из документов, представленных ООО «К-П» письмом от 15.08.2016 вх.№10172 следует, что программа кредитования автомобилей предоставляется ПАО на основании договора об оказании услуг от 01.03.2016 №38, заключенного между ООО «К-С» и ПАО .

По условиям указанного договора ООО «К-С» обязалось оказывать комплекс услуг ПАО по привлечению в пользу Банка потенциальных клиентов в целях заключения между Банком и клиентами кредитных договоров, а Банк обязуется оплатить оказанные услуги.

Также из реестра заключенных договоров ООО «К-П», по которым автомобили были реализованы в кредит, следует, что кредитование предоставлялось и другими банками – например, ПАО «ББ», ПАО «Т».

На заседании комиссии представитель ООО «К-П» пояснила, что обществом клиентам предоставлена возможность покупки автомобилей в кредит и через другие банки, поскольку у ООО «К-П» заключены договоры о сотрудничестве со многими банками (протокол заседания комиссии от 22.11.2016).

В случае размещения в рекламе какого-либо товара информации о возможности приобретения данного товара в кредит, подобная реклама должна соответствовать положениям [статьи 28](#) Федерального закона «О рекламе», в том числе, в части указания имени или наименования лица, предоставляющего кредит (пункт 2 письма Федеральной антимонопольной службы от 16.12.2011 №АК/47126 «Об актуальных вопросах применения Федерального закона «О рекламе» арбитражными судами»).

В данном случае в рассматриваемой рекламе отсутствуют какие-либо сведения о лицах, предоставляющем кредит при заключении договора купли-продажи автомобилей между потребителем и ООО «К-П».

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России на основе собранных доказательств приходит к итоговому выводу о том, что рассматриваемая реклама нарушает требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе, поскольку в данной рекламе отсутствует информация о лицах, оказывающих финансовую услугу по приобретению автомобилей в кредит.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Газета «Ваш Новый День» зарегистрирована в качестве средства массовой информации на основании свидетельства о регистрации СМИ ПИ №18-0021. Учредителем газеты и редактором является ИП Х.

Также согласно выписке из ЕГРЮЛ ИП Х. является директором ООО «ВНД».

Марийским УФАС России установлено, что на момент размещения рассматриваемой рекламы между ООО «ВНД» и ООО «К-П» заключен договор от 09.04.2016 №ВНД000000448, предметом которого является размещение рекламного, информационного материала заказчика в еженедельной бесплатной рекламно-информационной газете.

Согласно представленным актам выполненных работ, подписанных сторонами - ООО «ВНД» и ООО «К-П» от 05.03.2016 №2369, от 12.03.2016 №2651, от 09.04.2016 №3851, от 16.04.2016 №4139, от 14.05.2016 №5384, от 28.05.2016 №7824, от 16.07.2016 №7920, от 23.07.2016 №8187, представленным макетам рекламной информации,

реклама ООО «К-П» регулярно публиковалась в газете Ваш Новый День.

Комиссией отклоняются доводы ООО «К-П» о том, что общество не является заказчиком рассматриваемой рекламы. Факт обращения ООО «К-П» за размещением рекламы автомобилей Lifan подтверждается письменными пояснениями ИП Х. от 09.08.2016 №9998, от 17.08.2016 №10311, а также устными пояснениями директора ООО «К-П» на заседании комиссии от 22.11.2016 (протокол заседания комиссии от 22.11.2016).

Факт неоплаты ООО «К-П» услуг по размещению рассматриваемой рекламы в газете «Ваш Новый День» не может свидетельствовать об отсутствии волеизъявления ООО «К-П» на публикацию рассматриваемой рекламы. При этом Комиссия Марийского УФАС России учитывает, что до настоящего времени не вся реклама ООО «К-П», которая размещена в газете «Ваш Новый День» в 2016 году, оплачена ООО «К-П».

ООО «К-П», осуществляя предпринимательскую деятельность и являясь единственным официальным представителем (дилером) по реализации автомобилей Lifan в Республике Марий Эл, имеет прямой коммерческий интерес к распространению и размещению рассматриваемой рекламы.

Также Марийское УФАС России принимает во внимание, что в рекламе использованы исключительно средства индивидуализации ООО «К-П», а именно: в рекламе указаны адрес местонахождения юридического лица, телефоны, используемые обществом, знак Kondor, сайт компании.

Кроме того, Марийским УФАС России признаются несостоятельными доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, о том, что газета «Ваш Новый День» (ИП Х.) самостоятельно осуществляла разработку и размещение рассматриваемой рекламы. Условиями дилерского соглашения, заключенного между ООО «К-П» и ООО «ЛМР», предусмотрены особые требования к распространению рекламы. Например, самостоятельное распространение дилером рекламы с использованием товарных знаков допускается только после согласования содержания рекламных материалов с дистрибьютером (п.11.3 дилерского договора), кроме того, дилер обязан препятствовать появлению и распространению незаконной рекламы всеми доступными способами, не противоречащими нормам законодательства о рекламе (п.11.6 дилерского договора).

Комиссия Марийского УФАС России, на основе собранных по делу документов и доказательств приходит к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «К-П».

Из материалов, полученных антимонопольным органом, следует, что в последующем между ООО «К-П» и ИП Х. был заключен договор оказания услуг от 03.08.2016 №ХРП000000081 на размещение рекламы аналогичного содержания салона «Кондор» и приобретения автомобилей Lifan в номере 31 от 06.08.2016 еженедельника «Ваш Новый День».

Однако на момент размещения рассматриваемой рекламы ООО «К-П» имело самостоятельно действующий договор на размещение рекламы в газете «Ваш Новый День» от 09.04.2016 №ВНД000000448, заключенный с ООО «ВНД».

Следовательно, рассматриваемая реклама размещалась в газете «Ваш Новый День» в номере 30 (827) от 30.07.2016 в рамках указанного договора от 09.04.2016 №ВНД000000448, заключенного между ООО «К-П» и ООО «ВНД».

Также действия ИП Х. по принятию решения по размещению рассматриваемой рекламы автомобилей автосалона Кондор в газете «Ваш Новый День» Марийское УФАС России рассматривает как действия, совершенные директором ООО «ВНД» от имени и в интересах общества.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ВНД».

В силу части 7 [статьи 38](#) Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 28 несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Марийское УФАС России, изучив представленные в материалы дела доказательства, считает, что в данном случае имеются основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «ВНД», ООО «К-П».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «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:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Твой город, автомобиль LIFAN В TRADE IN выгода до 50 000 рублей Привлекательная программа кредитования», размещенную в номере 30 (827) от 30.07.2016 еженедельника «Ваш Новый День» на странице 5 следующего содержания:



поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ВНД», обществу с ограниченной ответственностью «К-П» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии