

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-202/2021 об административном правонарушении

«02» июня 2021 года

город Воронеж

Заместитель руководителя-начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) А. В. Логошин, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-202/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), в связи с непосредственным обнаружением государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Н. М. Федирчуком, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в отсутствие ИП <...> (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 17 мая 2021 года № 036/05/28-303/2021 Комиссией Воронежского УФАС России, реклама о привлечении денежных средств граждан (вкладов) компанией «Холодинвест» (ООО «Холодинвест» ИНН 3662280891) следующего содержания: «ВКЛАДЫ 20% ГОДОВЫХ Условия: Срок вклада от 6 месяцев до 2-х лет Сумма вклада от 100 000 рублей Предоставим залог на сумму вклада 100 % гарантия выплат Контактная информация: тел. 8(473)291-60-42 сайт: holod-invest.ru Финансовая компания ООО «Холодинвест» ИНН/ОГРН/КПП 3662280891/1193668044283/366201001 Адрес: г.Воронеж, ул.Беговая, д.205, оф.303» (рекламная листовка), распространенная, в том числе на фасадах многоквартирных жилых домов (г. Воронеж, ул. Генерала Лизюкова, д. №№ 78 и 80), признана ненадлежащей (далее – ненадлежащая реклама), поскольку в ней нарушены требования п. 20 ч. 3 ст. 5, п. 1 ч. 2 ст. 28, ч. 14 ст. 28 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Решением от 17 мая 2021 года № 036/05/28-303/2021 установлено следующее.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России), на основании заявления Отделения по Воронежской области Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному федеральному округу (исх. № Т120-11-1-3/8823 от 20.11.2020 года, вх. № 01-11/4350), установлено распространение, в том числе на фасадах многоквартирных жилых домов (г. Воронеж, ул. Генерала Лизюкова, д. №№ 78 и 80), информации (рекламных листовок) о привлечении денежных средств граждан (вкладов) компанией «Холодинвест» (ООО «Холодинвест» ИНН 3662280891): «ВКЛАДЫ 20% ГОДОВЫХ Условия: Срок вклада от 6 месяцев до 2-х лет Сумма вклада от 100 000 рублей Предоставим залог на сумму вклада 100 % гарантия выплат Контактная информация: тел. 8(473)291-60-42 сайт: holod-invest.ru Финансовая компания ООО «Холодинвест» ИНН/ОГРН/КПП 3662280891/1193668044283/366201001 Адрес: г.Воронеж, ул.Беговая, д.205, оф.303» (далее – рассматриваемая информация).

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «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.

В соответствии с п. 2 ст. 3 ФЗ «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 внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация в соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования (ВКЛАДЫ, финансовая компания ООО «Холодинвест»), поддерживает интерес к ним и способствует продвижению товара на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Как установлено в ходе проверки, владельцем абонентского номера и сайта сети Интернет, указанных в рекламной листовке является ИП <...>, соответственно индивидуальный предприниматель является рекламопроизводителем и рекламодателем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с предоставленными в Воронежское УФАС России письменными пояснениями ИП <...> (вх. № 01-10/156 от 18.03.2021 года) индивидуальный предприниматель является так же рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, вместе с тем ИП <...> сообщил, что финансовых услуг по привлечением вкладов (денежных средств) юридических и физических лиц не оказывал, а рассматриваемая реклама изготовлена и распространена с целью привлечения денежных средств потенциальных кредиторов/займодателей (юридических и физических лиц) путём заключения договора займа с залоговым обеспечением.

В соответствии с п. 2 ч. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), 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.

В соответствии с п. 6 ч. 4 ФЗ «О защите конкуренции», финансовая организация – хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, – кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации).

Частью 1 ст. 834 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.01.1996 № 14-ФЗ (далее – ГК РФ) установлено, что по договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

Согласно второму абзацу ст. 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – ФЗ «О банках и банковской деятельности») 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, имеет кредитная организация – банк.

Согласно ч. 1 ст. 835 ГК РФ право на привлечение денежных средств во вклады имеют банки, которым такое право предоставлено в соответствии с разрешением (лицензией), выданным в порядке, установленном в соответствии с ФЗ «О банках и банковской деятельности».

В соответствии со ст. 36 ФЗ «О банках и банковской деятельности» вклады принимаются только банками, имеющими такое право в соответствии с лицензией, выдаваемой Банком России, участвующими в системе обязательного страхования вкладов в банках и состоящими на учете в организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов.

Использование в рекламе ИП <...> термина «вклады» неправомерно, поскольку привлечение денежных средств во вклады является исключительно банковской операцией, требующей наличия соответствующей лицензии. Рекламуемый объект не является по своей правовой природе вкладом, но фактически за него выдается, то есть реклама содержит недостоверные сведения о природе рекламируемого объекта.

Цель рассматриваемой рекламы – привлечь потребителей высокой процентной ставкой, заставив их, с одной стороны, сравнивать её со ставками по банковским вкладам, которые в настоящее время не превышают, как правило, 7% годовых и имеют устойчивую тенденцию к дальнейшему снижению. С другой стороны, используя термин «вклады», ИП <...> создает у них впечатление, что рекламируемое размещение денежных средств равнозначно как по условиям, так и по надежности, вкладам в банках. Использование в рекламе ИП <...> слова «вклады» вводит потребителей рекламы в заблуждение относительно правовой природы предлагаемого к заключению договора.

Договор займа с залоговым обеспечением о передаче юридическими и физическими лицами сбережений ИП <...> не может являться по своему правовому статусу вкладом (договором вклада). Таким образом, характеристика действий («вклад») по передаче сбережений не соответствует действительности. Рекламуемый объект, не является по своей правовой природе вкладом, но фактически за него выдаётся. Используя термин «вклады», ИП <...> создает впечатление, что рекламируемое размещение денежных средств равнозначно как по условиям, так и по надежности, вкладам в банках.

В соответствии с ч. 14 ст. 28 ФЗ «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.

ИП <...> не относится к числу финансовых организаций, перечисленных пунктом 6 части 4 ФЗ «О защите конкуренции», что нарушает ч. 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Вместе с тем, в нарушение п. 1 ч. 2 ст. 28 ФЗ «О рекламе» реклама ИП <...> содержит

гарантию о высоком (20% годовых) доходе вложений (100% гарантия выплат).

В соответствии с п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Рассматриваемая реклама содержит сведения о лице оказывающем рекламируемую финансовую услугу – «ООО «Холодинвест» ИНН/ОГРН/КПП 3662280891/1193668044283/366201001», однако, как следует из пояснений (вх. № 01-10/156 от 18.03.2021 года) данную услугу предоставляет именно ИП <...>, что противоречит п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 20 ч. 3 ст. 5, п. 1 ч. 2 ст. 28, ч. 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела подтверждается, ИП <...> не отрицается, что индивидуальный предприниматель является рекламодавцем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Учитывая изложенное, действия ИП <...>, связанные с изготовлением и распространением рассматриваемой рекламы, содержат признаки нарушения п. 20 ч. 3 ст. 5, п. 1 ч. 2 ст. 28, ч. 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

Определением от 05 апреля 2021 года № 036/05/28-303/2021 в отношении ИП <...> возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело назначено к рассмотрению на 11:30 (мск) 05 мая 2021 года в здании Воронежского УФАС России (г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний).

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 23.04.2021 года № 242 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в мае 2021 г.», в целях сохранения тенденции сокращения распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19), укрепления здоровья граждан Российской Федерации, период с 4 по 7 мая 2021 года включительно установлены нерабочими днями.

В связи с тем, что дата рассмотрения дела выпала на нерабочий день, а именно на «05» мая 2021 года, уведомлением о переносе даты рассмотрения дела № 036/05/28-303/2021 о нарушении законодательства о рекламе Воронежское УФАС России уведомило ИП <...> о переносе даты рассмотрения дела № 036/05/28-303/2021 на «11» мая 2021 года в 11 часов 30 минут (мск) в помещении Воронежского УФАС России (г. Воронеж, проспект Революции, 21, зал заседаний).

11 мая 2021 года на заседание Комиссии представитель ИП <...> по доверенности <...> сообщила об отсутствии дополнений к предоставленному ранее письменному ответу (вх. № 01-10/260 от 22.04.2021 года) и отметила что нарушение законодательства РФ о рекламе было допущено ИП <...> не умышленно.

Таким образом, при размещении ИП <...> спорной рекламы нарушены требования п. 20 ч. 3 ст. 5, п. 1 ч. 2 ст. 28, ч. 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе». В силу п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства

Российской Федерации, является ненадлежащей.

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 14.37, 14.38, 19.31 Настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

ИП <...>, осуществив действия, связанные с распространением на фасадах многоквартирных жилых домов (г. Воронеж, ул. Генерала Лизюкова, д. №№ 78 и 80), в том числе, 20 ноября 2021 года ненадлежащей рекламы, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

02 июня 2021 года в отношении ИП <...> составлен протокол № 036/04/14.3-202/2021 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях. В связи с поступившим от ИП <...> ходатайством, дело об административном правонарушении № 036/04/14.3-202/2021, возбужденное в отношении ИП <...> по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации назначено к рассмотрению на 02 июня 2021 года в 11 часов 30 минут (мск.) в помещении Воронежского УФАС России по адресу: г. Воронеж, пр-т Революции, д. 21, зал заседаний.

На рассмотрение дела 02 июня 2021 года ИП <...> не явился (уведомлен надлежащим образом).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ИП <...> мог должным образом проконтролировать содержание рассматриваемой рекламы и тем самым, принять зависящие от него меры по соблюдению требований законодательства РФ о рекламе, но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

В соответствии со статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 настоящего Кодекса 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/>, ИП <...> входит в категорию «Микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ИП <...> впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, административное наказание ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Место совершения правонарушения – город Воронеж;

Время совершения правонарушения – 20 ноября 2021 года.

На основании изложенного, руководствуясь п. 20 ч. 3 ст. 5, п. 1 ч. 2 ст. 28, ч. 14 ст. 28, ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ст. 4.1.1, ст. 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со ст. 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> предупреждение за нарушение требований ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ИП <...> для исполнения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.