

ИП Б.

адрес: "..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А71-14.3/18

г. Кызыл

г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 08 ноября 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 12 ноября 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 02.11.2018 года и иные материалы дела № А74-14.3/18 об административном правонарушении в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя Б (ИНН "...", ОГРНИП "...", адрес регистрации: "...", адрес осуществления предпринимательской деятельности: "..."), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А71-14.3/18 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенной ИП Б.

08.11.2018 года до рассмотрения дела №А71-14.3/18 ИП Б. по телефонному звонку просила рассмотреть настоящее дело в ее отсутствие, что подтверждается телефонограммой от 08.11.2018 года.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 15.10.2018 года по делу № 04-04-02/23-18.

Изучив материалы дела № А74-14.3/18 прихожу к следующему.

В ходе проведенного Тывинским УФАС России мониторинга наружной рекламы на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемой на территории г. Кызыла выявлено распространение рекламы, размещенной на рекламной конструкции возле автобусной остановки «Дом быта», находящейся по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кочетова следующего содержания:

«Партнер «Вауи» Онлайн – кассы; регистрация* перерегистрация в наличии и под заказ; кредит* рассрочка; ЭЦП – электронно цифровая подпись; оператор фискальных данных; фискальный накопитель; гарантийный послгарантийный ремонт;

"..." ТЦ «Норзин» офис № 6; 8-"..." г. Кызыл, ул. Тув. Добровольцев, д. 3».

По результатам проведенного мониторинга составлен акт осмотра наружной рекламы от 24.07.2018 года.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> -"..." , указанный в рекламе принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Вымпел-Коммуникации».

Согласно информации ПАО «Вымпел-Коммуникации» от 31.08.2018 года (вх. № 3255) следует, что номер <...> -"..."выделен в пользование Индивидуальному предпринимателю Б. по договору на оказание услуг связи «Билайн» № "..." от "..."года.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, основным видом экономической деятельности ИП Б. является деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета, по проведению финансового аудита, по налоговому консультированию.

По имеющимся сведениям Департамента градостроительства, архитектуры и земельных отношений Мэрии г. Кызыла, разрешение на установку рекламных конструкций, находящихся на автобусной остановке «Дом Быта» выдано ИП К.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, одним из видов экономической деятельности ИП К. является деятельность рекламных агентств.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 12.09.2018 года № 276 возбуждено дело № 04-04-02/23-18 в отношении ИП Б., ИП К. по признакам нарушения пункта 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения настоящего дела ИП Б. пояснила, что осуществила заказ баннера с рассматриваемой рекламой и отнесла его ИП К. для того, чтобы она разместила на рекламной конструкции. Нарушение требований Закона о рекламе допустила в связи с незнанием требований данного закона. В настоящее время баннер с рассматриваемой рекламой снят и более не распространяется.

Финансовой организацией, предоставляющей услугу по кредитованию и рассрочки, выступает Акционерное общество «Тинькофф» (далее – АО «Тинькофф»), с которым ИП Б. с 07.06.2018 года является партнером.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/23-18, изучив представленные документы, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что реклама - это 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с использованием рекламного баннера;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- объектом рекламирования являются онлайн – кассы в наличии и под заказ с возможностью покупки в кредит, рассрочку.

Для привлечения внимания к объекту рекламирования, для его дальнейшего продвижения в рассматриваемой рекламе использованы изображения контрольно-кассовых аппаратов, имеющих встроенный в корпус фискальный накопитель, с помощью которого происходит передача по сети Интернет данных о произведенных по кассе операциях оператору фискальных данных.

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

В силу части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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).

Согласно статье 819 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.12.1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» под кредитной организацией понимается юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим Федеральным законом. К таковым, в частности, Закон относит банк, небанковскую кредитную организацию, иностранный банк.

Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей услуги по кредиту (финансовой услуги), является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Отсутствие в тексте рекламы указанных существенных сведений искажает смысл информации, так как одно лишь включение в рекламу слова «кредит» не дает потребителям рекламы верного, соответствующего действительности представления об условиях приобретения товара (выполнения работ, оказания услуг), и вводит потенциальных клиентов в заблуждение, т.к. не позволяет им, руководствуясь текстом рекламы, обоснованно, с учетом своих возможностей, принять решение о необходимости приобретения товара (выполнения работ, оказания услуг) на предложенных условиях оплаты либо об отказе от этого.

Исходя из понятий "реклама", "объект рекламирования" и содержания рекламы следует, что объектом рекламирования в данном случае являются, в том числе: возможность оформления кредита и рассрочки для приобретения кассового аппарата.

В силу пункта 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) финансовая услуга - это 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.

Кредит - денежная сумма, выдаваемая банком на определенный срок на условиях возвратности и оплаты кредитного процента (Современный экономический словарь).

Согласно статьи 489 ГК РФ договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрена оплата товара в рассрочку.

ИП Б., осуществляющая предпринимательскую деятельность в торговом доме «Норзин» по адресу: г. Кызыл, ул. Тувинских Добровольцев, д. 3, сообщает о возможности оплаты товаров в кредит, то есть содержит предложение, направленное на привлечение внимания лиц, заинтересовавшихся услугами, по предоставлению кредита. При этом рекламная информация не содержит сведения о том, какая именно организация предоставляет кредит.

Согласно пункту 1 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Статьей 1473 ГК РФ также предусмотрено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица (часть 1). Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности (часть 2). Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке.

Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках (часть 3).

Потребителю важно знать какое лицо делает предложение об оказании тех или иных финансовых услуг, 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).

Таким образом, в случае размещения в рекламе какого-либо товара информации о возможности приобретения данного товара в кредит, подобная реклама должна соответствовать положениям статьи 28 Закона о рекламе, в том числе, в части указания имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

Согласно письму Акционерного общества «Тинькофф Банк» от 05.09.2018 года следует, что ИП Б. является партнером указанного банка с 07.06.2018 года в сегменте продаж потребительских товаров и услуг.

Таким образом, финансовой организацией, предоставляющей услугу по кредитованию, выступает АО «Тинькофф Банк».

Поскольку, рассматриваемая реклама содержит предложение, обращенное к потенциальным клиентам ИП К., воспользоваться финансовой услугой - кредитом при приобретении кассовых аппаратов, то в содержании текста рекламы должна быть раскрыта информация о лице, предоставляющем финансовую услугу – кредит в силу части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

На основании материалов дела № 04-04-02/23-18 Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что в рассматриваемой рекламе не была указана информация о лице, предоставляющем финансовую услугу – кредит в нарушение требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель», «рекламопроизводитель».

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; 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;

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований статьи 28 настоящего закона ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

На основании материалов дела № 04-04-02/23-18 Комиссия Тывинского УФАС

России пришла к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Б., а рекламораспространителем ИП К.

В материалах дела № 04-04-02/23-18 имеются доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП Б. и ИП К. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 15.10.2018 года по делу № 04-04-02/23-18 ИП Б., ИП К. признаны нарушившими часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

За нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе рекламодатель и рекламораспространитель несут административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которую предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы финансовых услуг без указания имени или наименования лица, предоставляющего данные услуги.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – ИП Б. совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП Б., следует отметить, что ИП Б. не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ИП Б. является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, ИП Б. включена в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ИП Б. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения ИП Б. Закона о рекламе – 24 июля 2018 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Б. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить должностному лицу – индивидуальному предпринимателю Б., по факту совершения ею административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления "..."