

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск

28 декабря 2020 года

Дело
№

055/04/14.3-
1288/2020

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 15.12.2020 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Авалон», адрес (место нахождения): Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Рощинская, д. 41, кв.123, ОГРН 1146686000966 (далее также ООО «Авалон», Общество) (...)

в отсутствие (...), извещенного надлежащим образом,

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 27.10.2020 по делу № 055/05/28-850/2020 реклама Общества была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 2 части 2, частей 3 и 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Протоколом об административном правонарушении от 15.12.2020 № 055/04/14.3-1288/2020 в отношении генерального директора ООО «Авалон» (...) возбуждено дело.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 25.05.2020 специалистом Омского УФАС России установлен факт распространения рекламы: «*Crystal Motors Автомобили с пробегом Енисейская 18/1 8(3812) 21-90-23 Выгодные автокредиты от 7,5 % Выкуп Трейд-ин Комиссия*

200 авто в наличии автокредит предоставляется ООО «Кредитная компания «Гранат» www.crystal-motors».

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к продаже автомобилей компанией «Crystal Motors».

Установлено, что рекламная конструкция принадлежит АО «Компания «СТА».

Между АО «Компания «СТА» (Исполнитель) и ООО «Авалон» (Заказчик») заключен договор от 23.04.2020 № ОВ-298 (далее – договор), предметом которого является выполнение комплекса услуг по демонстрации рекламной информации.

Согласно договору Заказчик обязан:

- предоставить Исполнителю эскизы рекламных материалов не позднее 15 (пятнадцати) календарных дней до начала их размещения (п. 2.1.2);

- предоставить Исполнителю для монтажа рекламные материалы... (п. 2.1.3).

Заказчик обязуется обеспечить на рекламных материалах размещение всей информации о рекламируемом товаре или услуге, а также любого рода последствиях, вызываемых данным товаром, услугой и предусмотренных законодательством о рекламе (п. 2.1.4).

Исполнитель обязуется разместить рекламные материалы заказчика в точном соответствии с адресной программой, согласованной в Приложении к настоящему договору, не позднее третьего календарного дня с начала периода демонстрации (п.2.3.1).

В соответствии с приложением № 1 местом нахождения рекламной конструкции, на которой распространялась реклама «*Crystal Motors Автомобили с пробегом Енисейская...*» в период с 01.05.2020 по 31.08.2020, является г. Омск, ул. Енисейская, д. 3В.

ООО «Авалон» произвело оплату за услуги АО «Компания «СТА» (печать плаката и распространение рекламных материалов в мае 2020 года) в размере 14600 рублей, что подтверждается платежным поручением № 554 от 29.04.2020.

Общество указало, что «в целях надлежащего информирования потребителей обо всех возможных условиях кредитования, предоставляемых партнерами, был размещен рекламный баннер, содержащий все необходимые условия кредитования, включая процентную ставку, размер первоначального взноса, срок кредитования. Однако на момент фиксации макета спорной рекламы представителями УФАС часть рекламной конструкции, на которой был размещен дисклеймер с условиями кредитования, был сорван ветром...».

ООО «Авалон» пояснило, что не является кредитной организацией, не осуществляет деятельность по выдаче кредитов/займов, не предоставляет возможности приобрести товар при условии заключения договора потребительского займа непосредственно между ООО «Авалон» и потребителем.

Между ООО «Авалон» и ООО «Кредитная компания «Гранат» заключен договор, по

условиям которого Общество оказывает ООО «Кредитная компания «Гранат» комплекс услуг по поиску клиента, желающего приобрести автомобиль в кредит. При этом кредитный договор заключается между клиентом, желающим приобрести автомобиль у ООО «Авалон», и банками-партнерами, с которыми у ООО «Кредитная компания «Гранат» заключены соответствующие соглашения. Условия предоставления кредита, включая размер первоначального взноса, процентную ставку и иные условия, влияющие на стоимость, кредита, определяются банками, оказывающими услуги.

Вместе с тем, установлено, что ООО «Кредитная компания «Гранат» не является организацией, которая в соответствии с законодательством Российской Федерации наделена правом предоставлять финансовые услуги, в реестре финансовых организаций, формируемом Центральным Банком Российской Федерации, не состоит.

Отсутствие специальной правоспособности у ООО «Кредитная компания «Гранат» не позволяет Обществу указывать его в рекламе в качестве лица, предоставляющего финансовые услуги.

Однако, наличие в рекламе информации *«автокредит предоставляется ООО «Кредитная компания «Гранат»* позволяет потребителю сделать вывод о том, что при заключении договора кредитором выступит указанная в рекламе организация.

Помимо привлечения внимания потребителя к продаже автомобилей в компании «Crystal Motors» реклама прямо указывает на предоставление финансовой услуги - автокредита, следовательно, такую рекламу следует рассматривать как рекламу финансовых услуг и на нее распространяются требования статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

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»).

Частью 1 статьи 819 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что 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 за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита.

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 (часть 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»).

Кроме того, в пунктах 24 и 25 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального

закона «О рекламе» указано:

- в соответствии с частями 1 и 3 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги, а также условия оказания этих услуг;

- к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

Законодательством о рекламе установлено право потребителя на полную и достоверную информацию о финансовой услуге.

Реклама финансовых услуг, содержащая только одно из условий получения кредита - процентную ставку от 7,5 % нарушает требования Федерального закона «О рекламе», согласно которым:

- реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий (пункт 2 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»);

- если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее (часть 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из условий договора, материалов дела, рекламодателем (лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы) является ООО «Авалон».

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 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 - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Рекламодатель несет ответственность за нарушение пункта 2 части 2, части 3 и части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» (часть 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (статья 2.4 КоАП РФ).

В примечании к статье 2.4 КоАП РФ указано, что совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.25, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 28.10.2020 № 5543202001210288 лицом, имеющим право действовать без доверенности от имени ООО «Авалон», является генеральный директор (...)

Таким образом, генеральный директор ООО «Авалон» (...), имея возможность для соблюдения требований пункта 2 части 2, части 3 и части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является май 2020 года.

На момент рассмотрения дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение Обществом установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело, в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения генеральным директором Общества административного правонарушения впервые. Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> подтверждают, что ООО «Авалон» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного генеральным директором ООО «Авалон» (...) административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Авалон» (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации

Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

(...)