

РЕШЕНИЕ

(по делу №Р-181-11)

22.11.2011г.г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе <...>, <...>, <...> рассмотрев, дело №Р-181-11, возбужденное по собственной инициативе Башкортостанского УФАС России, а именно рекламу: "Лучший отдых с ДЕЛЬТА – ТУР Лучшие отели: Турции Египта Кипра Испании Тайланда ОАЭ КРЕДИТ...", размещенную в рекламно – информационной еженедельной газете «Панорама» на стр. 4 №38(460) от 29.09.2011г.,

а так же рекламу: "Магазин "Инструмент +" Техника для дома и сада Бензопилы. Электроинструмент. Посуда. Хозтовары. Садовый инвентарь. Скутеры. Велосипеды. Квадроциклы. Минитракторы. Стройматериалы. Цемент. в кредит от 1% в месяц...", размещенную в рекламно – информационной еженедельной газете "Панорама" в №38(460) от 29.09.2011г., рекламодатель и рекламопроизводитель - рекламно – информационная еженедельная газета «Панорама»

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (в ред. Федерального закона от 03.06.2011 № 115-ФЗ).

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

07.10.2011г. возбуждено дело №Р-181-11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламно-информационной еженедельной газеты «Панорама».

Реклама: "Лучший отдых с ДЕЛЬТА – ТУР Лучшие отели: Турции Египта Кипра Испании Тайланда ОАЭ КРЕДИТ...", размещенная в рекламной – информационной еженедельной газете "Панорама" на стр. 4 №38(460) от 29.09.2011 г.,

а так же реклама: "Магазин "Инструмент +" Техника для дома и сада Бензопилы. Электроинструмент. Посуда. Хозтовары. Садовый инвентарь. Скутеры. Велосипеды. Квадроциклы. Минитракторы. Стройматериалы. Цемент. в кредит от 1% в месяц...", размещенная в рекламной – информационной еженедельной газете "Панорама" в №38(460) от 29.09.2011 г., рекламодатель – рекламная – информационная еженедельная газета «Панорама», имеет признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона "О рекламе" №38-ФЗ от 13 марта 2006 г., в части того, что:

- 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). В данной рекламе услуг по предоставлению кредита наименование лица, предоставляющего эти услуги, отсутствует.

В соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению ч. 1 ст.28 названного Закона возложена как на рекламодателя, так и на рекламодателя.

Реклама – это информация, которая должна быть распознаваема потребителями без специальных знаний. Данный рекламный модуль составлен таким образом, что у потребителя создается ложное впечатление о том, кто выдает кредит. Таким образом, потребитель вводится в заблуждение, т.к. не указано лицо, предоставляющее кредит.

Так же, вышеуказанная реклама, размещена с нарушением требований части 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе", в части того, что:

- 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 вводится в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению ч. 7 ст.5 названного Закона возложена на рекламодателя.

Текст вышеуказанной рекламы свидетельствует о распространении в рекламной – информационной еженедельной газете "Панорама" помимо рекламы товаров и организаций, реализующих указанные товары и услуги, так и рекламу финансовых услуг – "кредита", предоставляемого в связи с покупкой указанного товара. Поскольку в указанных рекламах, указана финансовая услуга – "кредит", которая направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является также подробная информация, относящаяся к кредиту, поэтому отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о кредите приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым кредитом.

21.10.2011г. представитель рекламно – информационная еженедельная газета "Панорама" на заседание Комиссии не явился. Уведомление о надлежащем извещении, о времени и месте рассмотрения данного дела в управление не поступало.

21.10.2011г. в Башкортостанское УФАС России от ИП поступили копии следующих документов (вх.№13348 от 21.10.2011г.): счет №1090 от 25.09.2011г; приходный кассовый ордер №1024 от 29.09.2011г; заказ – наряд к договору №193 от 09.09.2011г; договор на размещение рекламы №204 от 18.09.2011г; договор на размещение рекламы №193 от 09.2011г; выписка из Единого реестра индивидуальных предпринимателей №04874 от 24.05.2010г; уведомление о возможности применения упрощенной системы налогообложения №884 от 06.12.2004г; копия паспорта; свидетельство о внесении в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей записи об индивидуальном предпринимателе, зарегистрированном до 01.01.2004г; информационное письмо об учете в Статрегистре Росстата от 13.07.2010г; приложение к информационному письму №5774169 от 13.07.2010г; свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации от 04.10.2000г.

27.10.2011г. в Башкортостанское УФАС России от коммерческого директора рекламно – информационной еженедельной газеты "Панорама" <...> поступили письменные объяснения (вх.№13630 от 27.10.2011г.) о том, что рекламодателем рекламы: "Лучший отдых с ДЕЛЬТА – ТУР Лучшие отели: Турции Египта Кипра Испании Тайланда ОАЭ КРЕДИТ", размещенной в рекламно – информационной еженедельной газете «Панорама» на стр. 4 №38(460) от 29.09.2011г. является ИП <...>, что подтверждается договором №193 от 09.08.2011г., размещенная в рекламно-информационной газете "Панорама" на стр.4 №38(460) от 29.09.2011г. Рекламодателем рекламы: "Магазин "Инструмент +" Техника для дома и сада Бензопилы. Электроинструмент. Посуда. Хозтовары. Садовый инвентарь. Скутеры. Велосипеды. Квадроциклы. Минитракторы. Стройматериалы. Цемент. в кредит от 1% в месяц", размещенной в рекламно – информационной еженедельной газете "Панорама" в №38(460) от 29.09.2011г. является ИП <...>

, что подтверждается договором №204 от 18.08.2011г. В вышеуказанные рекламные модули были внесены изменения.

Так же, поступила копия свидетельства о регистрации средства массовой информации ПИН№7-2501 от 05.12.2003г.

01.11.2011г. в Башкортостанское УФАС России от коммерческого директора рекламно – информационной еженедельной газеты "Панорама" <...> поступило ходатайство (вх. №13939 от 01.11.2011г.) о рассмотрении дела №Р-181-11, назначенного на 01.11.2011г., рассмотреть без их него участия. Ходатайство удовлетворено.

01.11.2011г. в результате исследования материалов дела Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь в качестве сторон по делу рекламодателя – ИП <...> и рекламодателя - ИП <...>.

21.11.2011г. в управление поступило ходатайство (вх.№14804 от 21.11.2011г.) от ИП <...> с просьбой отложить рассмотрение дела №Р-181-11 в связи с тем, что ИП <...>

не сможет явиться на рассмотрение по семейным обстоятельствам. Так же в управление поступило заявление (вх.№14804 от 21.11.11г.) от ИП <...> о том, что: «По данному делу могу подтвердить, что я действительно подавала заявку на размещение рекламы в газете «Панорама». В мои обязанности входило представить информацию, необходимую для изготовления рекламы, а так же представить документы для заключения договора. Со стороны представителей газеты «Панорама» - составить макет рекламы и разместить в газете «Панорама». Так же в сопровождении вышеуказанного заявления поступили следующие документы: свидетельство о внесении записи в ЕГРИП, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физ.лица, договор на размещение рекламы №68 от 27.09.2011г., договор о сотрудничестве от 15.02.2011г., договор на оказание посреднических услуг 17 п/11 от 23.03.2011г., заказ-наряд к договору №193 от 09.08.2011г., счет-фактура №02217 от 30.11.2011г., чек и акт №002217 от 30.11.2011г., счет-фактура №01919 от 31.10.2011г., чек и акт №001919 от 31.10.2011г., счет-фактура №01910 от 29.09.2011г., чек и акт №001910 от 29.09.2011г., макет рекламы на 2л.

22.11.2011г. в управление поступило ходатайство (вх.№14818 от 22.11.2011г.) от ИП <...> с просьбой рассмотреть дело №Р-181-11 без участия ИП <...>. Так же в управление поступило объяснение (вх.№14818 от 22.11.11г.) от ИП <...> о том, что: «Между <...> и ИП <...> 18 августа 2011 года был заключен договор на размещение рекламы №204. На основании данного договора «Исполнитель» в лице ИП <...> по доверенности <...> для «Заказчика» <...> должен был не только разместить рекламу в рекламно-информационной еженедельной газете «Панорама», но и изготовить рекламный макет. В соответствии с п.2.2.3 «Исполнитель» не принимает к публикации рекламные материалы, содержание или оформление, которых, по мнению исполнителя, не соответствует моральным и эстетическим нормам, а также противоречит действующему законодательству РФ. Таким, образом, в соответствии с договором на размещение рекламы №204 и ФЗ «О рекламе» «Исполнитель» - рекламодатель единолично несет всю ответственность в полном объеме. Более того «Исполнитель» до публикации рекламы в газете «Панорама» не ознакомил «Заказчика» с рекламным макетом». Так же в сопровождении вышеуказанного объяснения поступили следующие документы: договор на размещение рекламы №204 от 18.08.2011г., выписка из ЕГРИП от 28.07.2011г., свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физ.лица, платежное поручение №27 от 25.08.2011г.

22.11.2011г. в управление поступило ходатайство (вх.№14827 от 22.11.2011г.) от <...> с просьбой рассмотреть дело №Р-181-11 без участия гр. <...> Так же в управление поступила рекламно-информационная еженедельная газета «Панорама» (вх. №14730 от 21.11.2011г.) №43 (465) от 03.11.2011г., которая свидетельствует о том, что нарушение устранено.

Анализ представленных материалов дела №Р-181-11 показал, что согласно представленных документов и объяснений, рекламодателем и рекламопроизводителем вышеуказанной рекламы являться учредитель рекламно-информационной еженедельной газеты «Панорама» - <...>. Согласно объяснений представленных рекламодателем - ИП <...> (вх.№14818 от 22.11.11г.) был заключен договор на размещение рекламы, согласно которому рекламодатель единолично несет всю ответственность в полном объеме, рекламный макет с рекламодателем не согласовывался. Так же, согласно объяснений представленных рекламодателем ИП <...> был заключен договор на размещение

рекламы, по которому ИП <...> представила информацию, необходимую для изготовления рекламы, газета «Панорама» в свою очередь изготовила макет и разместила в газете «Панорама». Таким образом, согласно объяснений, представленных в управление данное нарушение произошло по вине рекламодателя и рекламопроизводителя - учредителя рекламно-информационной еженедельной газеты «Панорама» - <...>. В связи с вышеуказанным Комиссией принято решение прекратить производство по делу №Р-181-11 в отношении ИП <...> и ИП <...>.

Так же анализ материалов дела №Р-181-11 показал, что реклама: "Лучший отдых с ДЕЛЬТА – ТУР Лучшие отели: Турции Египта Кипра Испании Тайланда ОАЭ КРЕДИТ...", размещенная в рекламно – информационной еженедельной газете "Панорама на стр. 4 №38(460) от 29.09.2011г., а так же реклама: "Магазин "Инструмент +" Техника для дома и сада Бензопилы. Электроинструмент. Посуда. Хозтовары. Садовый инвентарь. Скутеры. Велосипеды. Квадроциклы. Минитракторы. Стройматериалы. Цемент. в кредит от 1% в месяц...", размещенная в рекламно – информационной еженедельной газете "Панорама" в №38(460) от 29.09.2011г., рекламодатель и рекламопроизводитель - рекламно – информационная еженедельная газета «Панорама», нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона "О рекламе" в части того, что:

- 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). В данной рекламе услуг по предоставлению кредита наименование лица, предоставляющего эти услуги, отсутствует.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению части 1 статьи 28 названного Закона возложена как на рекламодателя, так и на рекламодателя.

Реклама – это информация, которая должна быть распознаваема потребителями без специальных знаний. Данный рекламный модуль составлен таким образом, что у потребителя создается ложное впечатление о том, кто выдает кредит. Таким образом, потребитель вводится в заблуждение, т.к. не указано лицо, предоставляющее кредит.

Согласно 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. Согласно статьи 1 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 "О банках и банковской деятельности" кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ имеет право осуществлять банковские операции. Банк- кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности банковские операции.

Таким образом, право на заключение кредитного договора имеет банк или иная кредитная организация. Так же, согласно статьи 13 Федерального закона "О банках и банковской деятельности" осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России.

Исходя из требований законодательства, выдавать безналичные денежные средства (кредит) может только имеющая лицензию Центробанка организация. Это установлено в Федеральном законе "О банках и банковской деятельности". Предметом кредитного договора в отличие от договора займа являются не деньги как вещи, а денежные средства вообще (п. 1. ст.819 ГК РФ). Вместе с тем, кредитный договор ограничен тем, что займодавцем может быть только банк или иная кредитная организация.

В Федеральном законе "О банках и банковской деятельности", а именно в статье 5, говорится, что к банковским операциям относятся: 1) привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок; 2) размещение указанных в пункте 1 части первой настоящей статьи привлеченных средств от своего имени и за свой счет..."

Кредит выступает как сделка, а банковская операция - это технология ее проведения. Таким образом, в Федеральном законе эта технология обозначена термином "Размещение денежных средств". Согласно комментария к письму Минфина России от 03.05.2007 №03-03-06МУ257 выдача кредитов - банковская операция. Платой за пользование средствами, которые получила фирма-заемщик, являются проценты.

В связи с тем, что Комиссией принято решение прекратить производство по делу №Р-181-11 в отношении ИП <...> и ИП <...> производство по делу по признакам нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в отношении рекламораспространителя исключить, так как ответственность по части 7 статьи 5 предусмотрена только в отношении рекламодача.

В настоящее время вышеуказанное нарушение устранено о чем свидетельствует рекламно-информационная еженедельная газета «Панорама» (№43 (465) от 03.11.2011г.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 22.11.2011г.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу №Р-181-11 в отношении ИП <...> и ИП <...> - прекратить.
2. Признать ненадлежащей рекламу: "Лучший отдых с ДЕЛЬТА – ТУР Лучшие отели: Турции Египта Кипра Испании Тайланда ОАЭ КРЕДИТ...", размещенную в рекламно – информационной еженедельной газете "Панорама на стр. 4 №38(460) от 29.09.2011г., а так же рекламу: "Магазин "Инструмент +" Техника для дома и сада Бензопилы. Электроинструмент. Посуда. Хозтовары. Садовый инвентарь. Скутеры. Велосипеды. Квадроциклы. Минитракторы. Стройматериалы. Цемент. в кредит от 1% в месяц...", размещенную в рекламно – информационной еженедельной газете "Панорама" в №38(460) от 29.09.2011г., рекламораспространитель и рекламопроизводитель - рекламно – информационная еженедельная газета

"Панорама, так как она нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона "О рекламе".

3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением данного нарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

Решение изготовлено в полном объеме 24.11.2011 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.