

ИП С<...>

8 микрорайон, <...>

г. Новоалтайск, 658080

Интернациональная ул., 48б, оф. 2

г.Барнаул, 656056

ООО «Микрокредитная

компания М Булак»

Наставнический пер., 8, стр. 2

г.Москва ,105120

Дело № 022/04/14.3-95/2021

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 8

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

04 марта 2021г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол № 6 от 18.02.2021г. об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №22/04/14.3-95/2021 в отношении ИП С<...>,

в отсутствие представителя потерпевшего ООО «МКК МБулак» (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя),

с участием представителя ИП С<...> по доверенности № 03 от 04.08.2020г.,

УСТАНОВИЛ:

ИП С<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении извещен надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое

ходатайство оставлено без удовлетворения.

Ходатайств об отложении рассмотрения дела от ИП С<...> в антимонопольный орган не поступало.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

ИП С<...> на рассмотрение дела направлен представитель с доверенностью № 03 от 04.08.2020г. <...>.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 6 от 18.02.2021г., ИП С<...> допущено нарушение пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

01 октября 2020 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрение поступило заявление ООО «Микрокредитная компания М Булак» о незаконном использовании в рекламе, размещенной в сети «Интернет» (сервис «Яндекс.Директ»), товарного знака «Мол булак», направленное ФАС России в порядке пунктов 6, 14 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508.

В качестве доказательств представлен протокол осмотра доказательств от 10.03.2020г., произведенный нотариусом города Москвы <...>.

ООО «Микрокредитная компания М Булак» является правообладателем исключительных прав на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 10.12.2019г., в отношении товаров (услуг) 35, 36 класса МКТУ (реклама, финансовая деятельность), что подтверждается соответствующим свидетельством №738561 (приоритет от 11.02.2019г.). Использование указанного товарного знака для правообладателя имеет потребительскую и коммерческую ценность; товарный знак используется в коммерческой деятельности организаций правообладателя и предназначен для оказания услуг в соответствии с основным видом деятельности – предоставление займов и прочих видов кредита. Товарный знак используется, в частности на сайте <https://www.molbulak.ru/> (администратор домена molbulak.ru является ООО «Микрокредитная компания М Булак»).

В соответствии с протоколом осмотра доказательств от 10.03.2020г., зарегистрированным в реестре: № 77/823-н/77-2020-2-1628, посредством сервиса «Яндекс.Директ» распространена информация следующего содержания: «Мол булак займ онлайн на карту- Givemoney. Givemoney.su реклама. Мол булак займ онлайн – сервис подбора займа от 1000 Р. Круглосуточно. 18+. Обработка заявки 15 мин. Любая кредитная история. Без поручителей. Нужен только паспорт <...> Финансовые услуги оказывает ООО «Микрокредитная организация «Оливин Финанс».

Под рекламой Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) понимает информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; под объектом 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия реклама, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемой услуге по подбору займов, способствует поддержанию интереса к указанному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

По информации, предоставленной ООО «Яндекс», реклама была размещена в рамках договора, заключенного между ООО «Яндекс» и ИП С<...> (Алтайский край, г.Новоалтайск, ОГРНИП 317222500001910) на условиях указанной выше Оферты посредством ее акцепта рекламодателем в порядке, предусмотренном пунктом раздела 7 оферты, что подтверждается счетами на оплату, выставленными ООО «Яндекс» и оплаченными С<...>, а также актами об оказанных услугах и счет-фактурами. Заявки на размещение рекламы направлялись в личном кабинете на сайте Яндекс, размещенном в сети интернет по адресу: <http://direct.yandex.ru>, путем составления текста рекламы.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно пункту 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

Материалами дела установлено, что в рассматриваемой тематической рекламе использован товарный знак «Мол булак», принадлежащий ООО «Микрокредитная компания М Булак», которое разрешения на его использование ИП С<...> не давало.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В рассматриваемой рекламе указано, что финансовые услуги оказывает ООО «Микрокредитная организация «Оливин Финанс», которое в реестре субъектов рынка микрофинансирования на сайте Центрального Банка Российской Федерации отсутствует, следовательно, реклама: «Мол булак займ онлайн на

карту- Givemoney. Givemoney.su реклама. Мол булак займ онлайн – сервис подбора займа от 1000 Р. Круглосуточно. 18+. Обработка заявки 15 мин. Любая кредитная история. Без поручителей. Нужен только паспорт <...> Финансовые услуги оказывает ООО «Микрокредитная организация «Оливин Финанс», является недостоверной.

Ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП С<...>.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, в соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, признается ненадлежащей.

Решением Комиссии УФАС по Алтайскому краю от 23.11.2020г. рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, не соответствующей законодательству Российской Федерации.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

ИП С<...> при размещении и распространении рассматриваемой рекламной информации нарушены требования пунктов 7, 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, что является административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена 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, 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП С<...> при размещении рассматриваемой рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Следовательно, в действиях С<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, находящихся вне контроля ИП С<...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, при рассмотрении дела не установлено. Следовательно, вина ИП С<...> в совершении правонарушения доказана и подтверждается материалами дела.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ИП С<...> должных мер по соблюдению требований статьи 5 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении составлен 18 февраля 2021 года в отсутствие ИП С<...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте его составления. Вместе с тем, представителем С<...>. 18.02.2021г. представлены пояснения на протокол (исх. № 184 от 18.02.2021г.), согласно которым ИП С<...> нарушение законодательства о рекламе признает, указывает на то, что нарушение устранено путем исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, в связи с чем при рассмотрении дела просит применить к нему меры административной ответственности в виде предупреждения, так как к административной ответственности он привлекается впервые и относится к субъектам малого предпринимательства.

20 февраля 2021 года в антимонопольный орган поступили пояснения по делу от потерпевшей стороны – ООО «МКК М Булак». Общество считает допущенные ИП С<...> нарушения существенными, факт нарушения доказанным и подтвержденным решением Комиссии УФАС по Алтайскому краю от 23.11.2020г. по делу № 022/05/5-862/2020 и протоколом об административном правонарушении № 6 от 18.02.2021г. по делу № 022/04/14.3-95/2021; считает, что ИП С<...> действовал крайне недобросовестно, так как путем незаконной рекламы вводил потребителей в заблуждение, особенно в части того, что заём можно получить от потерпевшего, обратившись к ИП С<...>, который не является микрофинансовой организацией и не заключал никаких договоров с потерпевшим.

ООО «МКК М Булак» при рассмотрении дела просит учесть данные пояснения в совокупности с доводами первоначального заявления, а также то, что ИП С<...> свою вину не признал, в содеянном не раскаялся, никаких извинений перед потерпевшим не принесло. Кроме того, Общество указывает, что основания для применения к ИП С<...> статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в виду малозначительности не усматриваются, поскольку имело

место намеренное незаконное использование в рекламе товарного знака потерпевшего с корыстной целью получения прибыли, в связи с чем, просит признать ИП С<...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 145.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 500 000 рублей.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП С<...> 10 февраля 2017 года включен в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микروпредприятие».

В силу части 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.

ИП С<...> впервые совершил нарушение законодательства о рекламе, 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.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, необходимо отнести устранение допущенного нарушения законодательства о рекламе.

С учетом того, что ИП С<...> относится к субъектам малого предпринимательства, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

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.

Руководствуясь статьями 4.1.1, 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

ИП С<...>, признать виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 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.

Дата вынесения постановления 04 марта 2021 года.

Дата направления копии постановления 05 марта 2021 года.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>