ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-426/2020

о назначении административного наказания

«24» марта 2020г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол №054/04/14.3-426/2020 от 10.03.2020г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Джити Айти» (ИНН 5406987210, адрес регистрации: 630007, Новосибирская область, город Новосибирск, Серебренниковская улица, дом 4/1, квартира 214, 630009, г. Новосибирск, ул. Большевистская, д.97, дата регистрации в качестве юридического лица: 13.03.2018г.),

в отсутствии: представителя ООО «Джити Айти» по Доверенности б/н от 04.12.19г. <….>

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх№ 11213э от 09.10.19г.) по факту размещения информации в октябре 2019г., на рекламном щите ИНО 13990 по адресу: ул. Титова, г. Новосибирск, следующего содержания: «Традиции жилой комплекс Ипотека от 8,79% Быстро строить – в наших Традициях 239-29-29 Первый дом на сдаче. «Застройщик - ООО «Комфортный дом». Многоквартирные многоэтажные дома с объектами обслуживания жилой застройки. Адрес объекта: Новосибирская область, г. Новосибирск, Ленинский район, ул. Серафимовича. Проектная декларация размещена в единой информационной системе жилищного строительства и на сайте жк-традиции.рф Подробности на сайте АО «Райффайзенбанк» www.raiffeisen.ru. Генеральная лицензия Банка России № 3292 от 17.02.2015. Не является публичной офертой», с признаками нарушения ч. 3 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено дело, в ходе рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно п.1 ст.3 Закона 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.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона о рекламе, является 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 (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Информация: «Традиции жилой комплекс Ипотека от 8,79% Быстро строить – в наших Традициях 239-29-29 Первый дом на сдаче. «Застройщик - ООО «Комфортный дом». Многоквартирные многоэтажные дома с объектами обслуживания жилой застройки. Адрес объекта: Новосибирская область, г. Новосибирск, Ленинский район, ул. Серафимовича. Проектная декларация размещена в единой информационной системе жилищного строительства и на сайте жк-традиции.рф Подробности на сайте АО «Райффайзенбанк» www.raiffeisen.ru. Генеральная лицензия Банка России № 3292 от 17.02.2015. Не является публичной офертой», обладает всеми признаками понятия «реклама», указанными в Законе, следовательно, является рекламой.

В силу ч. 3 ст. 28 Закона «О рекламе», если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием 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.

Согласно материалам дела, рекламный щит с номером «ИНО 13990», расположенный по адресу: ул. Титова, г. Новосибирск, принадлежит ООО «РИМ-С». Лицом, разместившем на данном щите рассматриваемую рекламную информацию, является ООО «Джити Айти».

ООО «Джити Айти» представило пояснения (вх№ 12657 от 31.10.19г.) согласно которым, использование в рекламе слова «ипотека» не свидетельствует о рекламировании финансовых услуг. Ипотека, являясь одной из форм залога, при которой закладываемое недвижимое имущество остается в собственности должника, не может быть отнесена к финансовой услуге.

Ипотека, согласно гражданского законодательства, является способом обеспечения исполнения обязательств. В данной рекламе рекламируется не кредитование, а ипотека, что и было учтено редакцией при приемке макета рекламы. Так как строящиеся дома отвечают требованиям Федерального закона от 30 декабря 2004 года № 214-ФЗ, права требования участников долевого строительства могут быть заложены по договору об ипотеке, о чем и информирует текст рекламы словом «ипотека». Возникновение ипотеки, относительно объекта недвижимости либо прав требования участника долевого строительства, не свидетельствует неопровержимо о возникновении между собственником объекта недвижимости либо субъектом такого права участника долевого строительства кредитных правоотношений, то есть об оказании какой- либо финансовой услуги. Объект рекламирования - право требования объектов недвижимости в строящемся доме может быть реализован без оказания покупателю финансовых услуг (при условии уплаты полной стоимости по договору), так и в случае, если потенциальный покупатель уже получил одобрение на кредит в каком-либо банке, и которым необходимо доставить документы на объект ипотеки - жилое помещение или иной объект недвижимости. Реклама указанного содержания не направлена на продвижение услуг каких-либо конкретных финансовых организаций, так как из нее не следует, что потребитель каким- либо образом ограничен в выборе кредитующей организации и выбор такой организации обусловлен наличием у нее соглашения о сотрудничестве с застройщиком. Указанная реклама направлена на

доведение до потребителя сведений о возможности воспользоваться объектом рекламирования (заключить соответствующий договор) как при наличии у потребителя необходимой суммы денежных средств, так и в отсутствие полной стоимости приобретаемого объекта недвижимости, однако при условии получения денежных средств в кредит, поскольку объект рекламирования соответствует требованиям, необходимым для заключения в отношении него договора ипотеки.

В Отзыве ООО «Джити Айти» на Определение о возбуждении дела (вх№15085 от 05.12.19г.) и на рассмотрение дела Комиссией, представителем ООО «Джити Айти» сообщено, что рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «РИМ-С», рекламодателем – ООО «Джити Айти», в силу заключенного между сторонами Договора № 119 от 09.04.2019г.

Согласно предмету договора, ООО «Джити Айти» поручает, а ООО «Рим-С» обязуется выполнить услуги по размещению и сервисному обслуживанию рекламных плакатов на рекламоносителях, размеры, количество, адреса, стоимость и срок размещения которых указаны в приложениях. ООО «Джити Айти» предоставляет ООО «Рим-С» эскиз рекламного плаката. ООО «Рим- С» осуществляет работы по сервисному обслуживанию в течение действия договора.

Вместе с тем, в материалах данного дела имеется Договор №735 от 01.07.18г. о возмездном оказании услуг, заключенный между ООО «Джити Айти» и ООО «Комфортный дом», в силу которого, ООО «Джити Айти» (Исполнитель) оказывает ООО «Комфортный дом» (Заказчик) услуги по продвижению и рекламе, включая творческие, текстовые, дизайнерские, организационные и технические работы, производство, изготовление и размещение рекламной продукции. Исполнитель оказывает услуги при помощи своих материалов, на своём оборудовании и своими инструментами.

Для всестороннего и полного рассмотрения дела, Определением об отложении рассмотрения дела от 09.12.19г. к рассмотрению дела привлечено ООО «Комфортный дом» в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В Отзыве на Определение об отложении рассмотрения дела от 09.12.19г. (вх№16574 от 26.12.19г.), ООО «Комфортный дом» изложило позицию, в силу которой 01 августа 2018 года между ООО « ДжиТи АйТи»(Исполнитель) и ООО «Комфортный дом» (Заказчик) был заключен договор №735 о возмездном оказании услуг, по условиям которого, Исполнитель оказывает Заказчику услуги по продвижению и рекламе, включая творческие, текстовые, дизайнерские, организационные и технические работы, производство, изготовление и размещение рекламной продукции, внедрение исследований, сбор и анализ статистических данных, разработку, обслуживание, доработку веб-сайта, а Заказчик принять результат и произвести оплату.

В соответствии с п. 1.2. договора подробная спецификация и условия оказания Исполнителем каждого вида услуг, оказываемых в рамках договора, оформляются в виде Заявки к договору, где оговариваются виды услуг, сроки их выполнения, цена и порядок оплаты. Заявки согласовываются и подписываются двумя сторонами. Все Заявки, подписанные в рамках договора, являются его неотъемлемой частью.

27 сентября 2019 года между Исполнителем и Заказчиком была подписана заявка №13, которая предусматривает разработку, печать и размещение наружной рекламы в октябре 2019 года, на рекламном щите №ИНО 13990 по ул.Титова в г.Новосибирске.

Эскиз наружной рекламы, размещенной на рекламном щите №ИНО 13990 по адресу: ул. Титова, г. Новосибирск, ООО «Комфортный дом» не согласовывался, данный эскиз разрабатывался и утверждался директором Исполнителея - ООО «ДжиТи АйТи».

В данной ситуации, в силу п.5 ст. 3 Федерального закона "О рекламе" ООО «ДжиТи АйТи» является лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, то есть является рекламодателем.

Также ООО «ДжиТи АйТи» имело возможность для соблюдения требований ч.3 ст.28 Федерального закона "О рекламе", но не приняло всех надлежащих мер и действий для недопущения в распространении ненадлежащей рекламы.

09.01.2020г. на рассмотрении дела Комиссией, представитель ООО «Комфортный дом» поддержал позицию, изложенную ранее в Отзыве, касаемо отсутствия факта согласования сторонами макета, поскольку рекламодателем является ООО «ДжиТи АйТи». Никакие исходные данные, необходимые для наполнения макета содержанием, Обществом не предоставлялись, все условия отражены исключительно в Заявке №13.

Также представитель ООО «Комфортный дом» сообщил, что в распоряжении Общества имеется только один объект недвижимости, речь о котором идет в рассматриваемой рекламе. Кроме того, между ООО «Комфортный дом» и АО «Райффайзенбанк» заключен договор, в силу которого АО «Райффайзенбанк» предоставляется банковская услуга –ипотечное кредитование, на объект недвижимость ЖК «Традиции»

Рассмотрев материалы, имеющиеся в данном деле, Новосибирское УФАС России приходит к следующему выводу.

Ипотечное кредитование - долгосрочный кредит, предоставляемый юридическому или физическому лицу банками под залог недвижимости.

Ипотека - вид залога недвижимого имущества с целью получения денежного кредита или займа, при котором заложенное недвижимое имущество не передается в собственность кредитодателя, а остается в распоряжении заёмщика, и является средством обеспечения долговых обязательств заемщика (залогодателя, должника по закладной) перед займодателем (залогодержателем, кредитором по ипотечному кредиту). Ипотека используется при необходимости получения денежной ссуды, ипотечного кредита, как правило, на длительный срок.

Кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Федеральным законом от 02.12.1990 N 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее - Закон «О банках и банковской деятельности», ст. 1 Закон «О банках и банковской деятельности»).

Банк - кредитная организация, которая имеет 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 (ст. 1 Закона «О банках и банковской деятельности»).

Согласно ст. 4 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «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. Таким образом, ипотечное кредитование относится к категории финансовых услуг.

Поскольку в тексте рассматриваемой рекламы содержится слово «ипотека», с указанием процентной ставки, данный вид услуги, предлагаемой потребителям, является финансовой.

Данное обстоятельство позволяет сделать вывод, что в рекламе имеются два объекта рекламирования –ЖК «Традиции» и финансовая услуга (ипотека), предоставляемая АО «Райффайзенбанк» на приобретение объекта недвижимости в ЖК «Традиции».

Вместе с тем, именно указание процентной ставки в рассматриваемой рекламе позволяет говорить о наличии в рекламе не способа исполнения обязательств лица по договору, а именно о предложении финансовой услуги, оказываемой кредитной организацией.

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.).

Рассматриваемая реклама содержит условия процентной ставки по кредиту («от 8.79%»), однако иные условия, влияющие на полную стоимость кредита, в рассматриваемой рекламе отсутствуют. Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает положения ч. 3 ст. 28 Закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований ч. 3 ст. 28 Закона «О рекламе» несет рекламодатель, рекламопроизводитель.

В силу положений нормы ч.5 ст. 3 Закона «О рекламе», рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Рекламопроизводитель (ч. 6 ст. 3 Закона «О рекламе») - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель (ч. 7 ст. 3 Закона «О рекламе») - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием

любых средств.

Заказчиком на размещение данной рекламы является ООО «Комфортный дом». В силу п. 2.2.2 Договора, Исполнитель имеет право не передавать Заказчику результаты услуг до подписания Акта приема- передачи оказанных услуг. При этом Исполнитель передает Заказчику материалы, достаточные для оценки качества оказанных услуг.

Вместе с тем, в перечне работ, отраженных в Заявке, имеется наименование работы «фотоотчет» (п. 1.1.8 Заявки). Данный пункт подразумевает необходимость выполнения Исполнителем фотофиксации готового макета/плаката рекламы, в том числе, доказывающее его размещение в качестве наружной рекламы.

Следовательно, Договором и Приложением к Договору (Заявкой) установлена возможность оценки Заказчиком результатов работы, в том числе промежуточных, что позволяет не допускать в действиях Заказчика и Исполнителя разногласий, и принятие всех зависящих от сторон мер, в части соблюдения законодательства РФ.

Как установлено материалами дела, ООО «Комфортный дом» определило основной объект рекламирования – продукты и услуги, предоставляемые ООО «Комфортный дом» (п. 2.1.1. Договора). При этом, ЖК «Традиции» является единственным «продуктом» ООО «Комфортный дом», следовательно, ЖК «Традиции» является одним из объектов рекламирования.

По результатам выполнения работ по Договору №735, Заказчик подписал Акт №433 от 31.10.19г., в силу которого, Заказчик претензий к Исполнителю по объему, качеству и срокам оказания услуг не имеет. Следовательно, ООО «Комфортный дом» был осведомлен о фактическом содержании рекламного баннера, экспонировавшегося в октябре 2019г., на рекламном щите ИНО 13990 по адресу: ул. Титова, г. Новосибирск.

Информация об источнике получения информации о процентной ставке «8,79%», предоставляемой АО «Райффайзенбанк» на объекты недвижимости ЖК «Традиции», ООО «ДжиТи АйТи» и ООО «Комфортный дом» не представлено.

Вместе с тем, графическое изображение и словесное наполнение макета, расположение рекламной информации, в том числе условия предоставления ипотеки, которая, в свою очередь, также является объектом рекламирования (от 8,79%), определено ООО «Джити Айти».

Таким образом ООО «Джити Айти» является рекламодателем, рекламопроизводителем, рассматриваемой рекламной информации.

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу №054/05/28-2205/2019 от 22.01.2020г. реклама, распространенная в октябре 2019г., на рекламном щите ИНО 13990 по адресу: ул. Титова, г. Новосибирск, следующего содержания: «Традиции жилой комплекс Ипотека от 8,79% Быстро строить – в наших Традициях 239-29-29 Первый дом на сдаче. «Застройщик - ООО «Комфортный дом». Многоквартирные многоэтажные дома с объектами обслуживания жилой застройки. Адрес объекта: Новосибирская область, г. Новосибирск, Ленинский район, ул. Серафимовича. Проектная декларация размещена в единой информационной системе жилищного

строительства и на сайте жк-традиции.рф Подробности на сайте АО «Райффайзенбанк» www.raiffeisen.ru. Генеральная лицензия Банка России № 3292 от 17.02.2015. Не является публичной офертой», признана ненадлежащей,

а ООО «Джити Айти» (ИНН 5406987210, адрес регистрации: 630007, Новосибирская область, город Новосибирск, Серебренниковская улица, дом 4/1, квартира 214, 630009, г. Новосибирск, ул. Большевистская, д.97, дата регистрации в качестве юридического лица: 13.03.2018г.) нарушившим требования ч. 3 ст. 28 Закона «О рекламе», согласно которой, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием 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.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 09.10.2019г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

Таким образом, действия ООО «Джити Айти» (ИНН 5406987210, адрес регистрации: 630007, Новосибирская область, город Новосибирск, Серебренниковская улица, дом 4/1, квартира 214, 630009, г. Новосибирск, ул. Большевистская, д.97, дата регистрации в качестве юридического лица: 13.03.2018г.) образуют состав правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Срок давности привлечения ООО «Джити Айти» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ 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.

На основании сведений, размещенных в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, ООО «Джити Айти» является субъектом малого предпринимательства (дата внесения сведений в реестр - 10.04.2018г.).

Данное правонарушение совершено ООО «Джити Айти» впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Учитывая характер правонарушения, при отсутствии смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.2, ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 3.4, ст.4.1.1, ст.14.3, ст.23.48 Кодека РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Джити Айти» (ИНН 5406987210, адрес регистрации: 630007, Новосибирская область, город Новосибирск, Серебренниковская улица, дом 4/1, квартира 214, 630009, г. Новосибирск, ул. Большевистская, д.97, дата регистрации в качестве юридического лица: 13.03.2018г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ООО «Джити Айти» меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.