ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-2155/2021

«23» декабря 2021 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2155/2021, возбужденного протоколом от 14.12.2021 в отношении Потребительского кооператива «Солидарность» (далее – ПК «Солидарность», юридический адрес: 652560, г. Полысаево, ул. Космонавтов, д. 21, оф. 5, ОГРН 1194205020536, Дата присвоения ОГРН 03.10.2019, ИНН 4212041415, КПП 421201001), в присутствии защитника ПК «Солидарность» <…> (доверенность от 08.09.2020 № <…>),

УСТАНОВИЛА:

16.11.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/28-1730/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ПК «Солидарность» нарушившим требования пункта 2 части 2, частей 3, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при размещении рекламы в газетах «Мега Экспресс – ИНФО» (№ 22 (1214) от 28.05.2021-04.06.2021), «Городок» г. Киселевск (№ 22 (1238) от 03.06.2021) следующего содержания:

«Потребительский кооператив Солидарность…Надежные сбережения по 12% годовых Сбережения привлекаются на основании договора займа…Сбережения застрахованы!...» (газета «Мега Экспресс – ИНФО» (№ 22 (1214) от 28.05.2021-04.06.2021));

«Потребительский кооператив Солидарность…Помощь в реализации материнского капитала…Оказываем помощь в подборе жилья…» (газета «Городок» г. Киселевск (№ 22 (1238) от 03.06.2021)).

Из ответа ИП <…> (исх. б/н, б/д) следует, что между ИП <…> и ПК «Солидарность» отсутствует договор на размещение рекламы в газете «Городок». В начале календарного года на электронную почту газеты «Городок» ПК «Солидарность» направляются макеты рекламы, которые поочередно размещаются в газете «Городок» в течение всего календарного года (скриншоты писем прилагаются). В течение года в макеты могут вноситься поправки также путем направления запроса на электронную почту.

Из ответа учредителя газеты «Мега Экспресс – ИНФО» (исх. б/н, б/д) следует, что реклама в газете «Мега Экспресс – ИНФО» размещалась на основании договора на оказание информационных и рекламных услуг от 04.02.2021, заключенного между ИП <…> и ПК «Солидарность».

Деятельность Потребительских кооперативов (обществ) регулируется Федеральным законом от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» (далее – Закон

№ 3085-1).

Статьей 1 Закона № 3085-1 закреплено понятие «потребительское общество», которым признается добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц, созданное, как правило, по территориальному признаку, на основе членства путем объединения его членами имущественных паевых взносов для торговой, заготовительной, производственной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных и иных потребностей его членов.

В соответствии со статьей 5 Закона № 3085-1 потребительские общества могут создаваться в виде потребительских кооперативов, которым предоставлены правомочия, в том числе привлекать заемные средства от пайщиков и других лиц.

Для удовлетворения финансовых потребностей членов кооператива создается кредитный потребительский кооператив, которому в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 18.07.2009 № 190 – ФЗ «О кредитной кооперации» разрешено привлекать денежные средства своих членов на основании договоров передачи личных сбережений.

Таким образом, осуществление деятельности по привлечению денежных средств пайщиков для получения ими финансового дохода противоречит целям деятельности потребительского кооператива, которые предусмотрены Законом № 3085-1.

Важно отметить, что какие – либо финансовые операции, характерные для осуществления деятельности потребительского кооператива, у Кооператива отсутствуют.

Фактически ПК «Солидарность» осуществляет деятельность, характерную для финансовых организаций: кредитных организаций, деятельность которых регламентируется Федеральным законом от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности», кредитных потребительских кооперативов, деятельность которых регламентируется Федеральным законом № 190-ФЗ и направлена на удовлетворение потребностей членов кооператива в финансовых услугах (инвестирование средств).

По состоянию на текущую дату сведения о ПК «Солидарность» в государственном реестре кредитных потребительских кооперативов Банка России отсутствуют.

В соответствии с Федеральным законом № 190 – ФЗ деятельность КПК не лицензируется. Вместе с тем, настоящим законом определены условия для осуществления организациями деятельности по привлечению денежных средств пайщиков для получения ими финансового дохода.

В случае ПК «Солидарность» такие условия не соблюдаются, соответственно, ПК «Солидарность» не имеет права вести подобную деятельность.

Пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции») 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.

Пунктом 6 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2009 № 190 - «О кредитной кооперации» (далее – ФЗ «О кредитной кооперации») кредитный потребительский кооператив (далее - кредитный кооператив) - добровольное объединение физических и (или) юридических лиц на основе членства и по территориальному, профессиональному и (или) иному принципу в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков).

Частью 2 статьи 4 ФЗ «О кредитной кооперации» кредитный кооператив предоставляет займы своим членам на основании договоров займа, заключаемых между кредитным кооперативом и заемщиком - членом кредитного кооператива (пайщиком). Кредитный кооператив вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов своим членам в порядке, установленном Федеральным законом от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе) (далее - ФЗ «О потребительском кредите (займе)»).

Заем - одна из форм кредита, оформляемых в виде договора, соглашения между двумя договаривающимися сторонами.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 3 ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов представляет собой деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Статьей 4 ФЗ «О потребительском кредите (займе)» установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Такой порядок деятельности установлен Федеральными законами «О ломбардах», «О кредитной кооперации», «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», «О сельскохозяйственной кооперации».

В настоящее время информация о внесении ПК «Солидарность» в государственный реестр кооперативов отсутствует.

Пунктом 2 части 2 статьи 28 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В соответствии с частью 3 статьи 28 ФЗ «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.

Порядок расчета полной стоимости потребительского кредита (займа) с приведением формулы, по которой необходимо осуществлять расчет, установлен статьей 6 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе).

При этом условия договора потребительского кредита (займа) установлены статьей 5 Закона о потребительском кредите.

По мнению специалистов ФАС России, к условиям, определяющим полную стоимость кредита, могут быть отнесены: сумма потребительского кредита (займа); срок действия договора потребительского кредита (займа) и срок возврата потребительского кредита (займа); валюта, в которой предоставляется потребительский кредит (заем); процентная ставка в процентах годовых, а при применении переменной процентной ставки - порядок ее определения.

В нарушение данной правовой нормы в тексте указанной рекламы имеется информация о процентной ставке – 12% годовых, иные сведения, связанные с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа в тексте рекламы отсутствуют.

Частью 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Поскольку информация о внесении ПК «Солидарность» в государственный реестр кооперативов отсутствует, реклама ПК «Солидарность» не должна была распространяться.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 2 части 2, частями 3, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ПК «Солидарность».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем,

рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ПК «Солидарность», выразившиеся в нарушении требований пункта 2 части 2, частей 3, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ПК «Солидарность» административного правонарушения: 28.05.2021 – 04.06.2021.

Место совершения ПК «Солидарность» административного правонарушения: Кемеровская область - Кузбасс, в газетах «Мега Экспресс – ИНФО» (№ 22 (1214) от 28.05.2021-04.06.2021), «Городок» г. Киселевск (№ 22 (1238) от 03.06.2021).

26.11.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 14.12.2021 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ПК «Солидарность» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

14.12.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-2155/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ПК «Солидарность», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

14.12.2021 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2155/2021 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 23.12.2021 в 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ПК «Солидарность» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

23.12.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2155/2021 в присутствии защитника ПК «Солидарность» <…> (доверенность от 08.09.2020 № <…>)

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-2155/2021 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ПК «Солидарность», выразившиеся в нарушении требований пункта 2 части 2, частей 3, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ПК «Солидарность» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ПК «Солидарность» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ПК «Солидарность», выразившиеся в нарушении требований пункта 2 части 2, частей 3, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ПК Солидарность» подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-2155/2021 от 14.12.2021, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 16.11.2021 по делу № 042/05/28-1730/2021 и другими материалами.

Срок давности привлечения ПК «Солидарность» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ПК «Солидарность» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ПК «Солидарность» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ПК «Солидарность» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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 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 настоящего Кодекса.

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.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmsp.nalog.ru ПК «Солидарность» имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ПК «Солидарность» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ПК «Солидарность» статуса микропредприятия, отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Потребительский кооператив «Солидарность» (юридический адрес: 652560, г. Полысаево, ул. Космонавтов, д. 21, оф. 5, ОГРН 1194205020536, Дата присвоения ОГРН 03.10.2019, ИНН 4212041415, КПП 421201001) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать Потребительскому кооперативу «Солидарность» (юридический адрес: 652560, г. Полысаево, ул. Космонавтов, д. 21, оф. 5, ОГРН 1194205020536, Дата присвоения ОГРН 03.10.2019, ИНН 4212041415, КПП 421201001) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.