

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 04-5/2-22-2017

о назначении административного наказания

«9» ноября 2017 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, рассмотрев протокол от 31.10.2017, составленный в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Эль Коммерс» (170100, г. Тверь, ул. Московская, д. 1, пом. XLVI (офис 46), ОГРН – 1146952008994, ИНН – 6950181395, КПП – 695001001, дата регистрации - 22.04.2014, далее – ООО «Эль Коммерс»), и материалы дела № 04-5/2-21-2017 об административном правонарушении,

в отсутствие законного представителя ООО «Эль Коммерс», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

05.10.2017 Тверское УФАС России рассмотрело дело № 04-6/2-12-2017 о нарушении законодательства о рекламе и признало ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Вклады* от 22% годовых Займы от 0,2% в день. Расширяя границы ваших финансовых возможностей. EL-COMMERCE group 88001007494 звонок по России бесплатный. www.el-commerce.com г. Тверь, б-р Радищева, д. 46/23 *Вкладом в ООО «Эль Коммерс» является сумма индивидуального инвестиционного взноса клиента, зачисляемая на инвестиционный счет организации»; действия ООО «Эль Коммерс» - нарушающими требования статьи 7, частей 13 и 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Вышеуказанная реклама размещалась в салонах автобусов маршрутного такси № 6 в г. Твери. Факт распространения вышеназванной рекламы зафиксирован актом Тверского УФАС России от 11.04.2017 и подтвержден приложенными фотографиями.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе под рекламой понимается информация, распространяемая 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 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 этого Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в

том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Указанная информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к финансовым услугам (вклады, займы).

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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.

Требования к порядку размещения и содержанию рекламы финансовых услуг (предоставление займов, привлечение денежных средств во вклады) установлены статьей 28 Закона о рекламе.

Согласно части 13 статьи 28 Закона о рекламе реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

В соответствии с о статьей 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Таковыми являются Федеральные законы «О ломбардах», «О кредитной организации», «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», «О сельскохозяйственной кооперации».

Согласно части 14 статьи 28 Закона о рекламе, 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.

Согласно информации Отделения по Тверской области Главного управления Центрального Банка Российской Федерации по Центральному федеральному округу (письмо от 22.03.2017 № Т128-73-13/3328) ООО «Эль Коммерс» не имеет лицензию на осуществление банковских операций, а также ООО «Эль Коммерс» не имеет статуса микрофинансовой организации.

Согласно статье 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно статье 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 14 статьи 28 Закона несет рекламодатель, за нарушение статьи 7, части 13 статьи 28 – рекламодатель и рекламораспространитель.

Пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В данном случае, лицом, определившим содержание вышеуказанной рекламы, является ООО «Эль Коммерс». Следовательно, при размещении вышеназванной рекламы ООО «Эль Коммерс» нарушены требования статьи 7, частей 13 и 14 статьи 28 Закона о рекламе.

ООО «Эль Коммерс» сообщило (письмо от 02.10.2017 № 170001), что не осуществляет банковских услуг, предусмотренных Федеральным законом от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности», лицензия на осуществление соответствующей деятельности отсутствует. Содержание рекламы, размещенной в салонах маршрутного такси, было определено директором Общества Белокопытовым А.А.

ООО «Эль Коммерс» приняло меры по удалению вышеуказанной рекламы с мест ее размещения в автобусах маршрутных такси № 6.

Нарушение рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную ответственность в соответствии со статьей 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 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, 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.

В действиях ООО «Эль Коммерс» имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – период с 11.04.2017 по 04.10.2017. Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Рассматривать дела об административных правонарушениях вправе как руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, так и их заместители.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и

объективное выяснению обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999) .

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела учитываются положения пункта 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10, согласно которому при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ, при этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Административное правонарушение со стороны ООО «Эль Коммерс» совершено виновно, так как в силу требований Закона о рекламе ООО «Эль Коммерс» обязано было при определении содержания рекламы обеспечить соблюдение установленных требований. Вышеуказанные требования Закона о рекламе абсолютны и исполнимы.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении 1 года со дня совершения административного правонарушения. На дату вынесения настоящего постановления срок давности не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Неисполнение ООО ООО «Эль Коммерс» требований Закона о рекламе свидетельствует о наличии общественной опасности действий последнего, поскольку подобная реклама с предложением услуг, которые лицо не имеет право оказывать вводит в заблуждение потребителей рекламы, свидетельствуют о пренебрежительном отношении юридического лица к требованиям вышеуказанного закона. Учитывая положения пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, согласно которому квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, 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](#) КоАП РФ 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](#) 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 размещенной на сайте Федеральной налоговой службы информации ООО ООО «Эль Коммерс» включено 01.08.2021 в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, сведения о наличии имущественного ущерба вследствие вышеуказанного нарушения отсутствуют, вступившие в силу постановления о привлечении ООО «Эль Коммерс» к административной ответственности за однородные правонарушения, а также обстоятельства, предусмотренные [частью 2 статьи 3.4](#) КоАП РФ не установлены, в связи с чем административный штраф подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - Общество с ограниченной ответственностью «Эль Коммерс» (ОГРН – 1146952008994, ИНН – 6950181395, КПП – 695001001, дата регистрации - 22.04.2014) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Эль Коммерс» (ОГРН – 1146952008994, ИНН – 6950181395, КПП – 695001001, дата регистрации - 22.04.2014) административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В.Посохова