

Я, заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России), рассмотрев решение Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/05/28-32/2021 и иные материалы дела, в соответствии со статьей 28.1, статьей 28.2, с частями 1 и 4 статьи 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) признал их достаточными для составления протокола об административном правонарушении в отношении Индивидуального предпринимателя ) (ИНН , ОГРНИП , 640023, г.) по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

УСТАНОВИЛ:

Событие предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ административного правонарушения выражено в распространении рекламы с нарушением части 7 статьи 5, части 1, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Извещение о явке на составление протокола содержалось в уведомлении о назначении времени и места составления протокола об административном правонарушении (исх. № 04-13/200-15 от 01.01.2022), в котором определены дата и время составления протокола об административном правонарушении: 25.02.2022 года в 11 час.00 мин.

Лицо, в отношении которого составлен протокол по делу об административном правонарушении, извещено о времени и месте составления протокола, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 64002167012900, размещенным на сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), согласно которому корреспонденция Курганского УФАС России (исх. № 04-13/200-15 от 01.01.2022), содержащая информацию о времени и месте составления протокола, направленная по адресу регистрации ИП В.Н. (640023, г. Курган,), не была получена.

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (пункт 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях»).

Учитывая вышеуказанное обстоятельство, данный протокол составлен без участия ИП В.Н.

Поводом к возбуждению дела согласно пункту 1 части 1 статьи 28.1 КоАП РФ и примечания к ней явилось непосредственное обнаружение должностным лицом Курганского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, при принятии Решения Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/05/28-32/2021, а именно распространение ненадлежащей рекламы, нарушающей требования части 7 статьи 5, части 1, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Наличие события совершенного административного правонарушения подтверждается Решением Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/05/28-32/2021.

Решение Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/05/28-32/2021 согласно статье 26.2 и статье 26.7 КоАП РФ является письменным доказательством. Указанное решение в установленном порядке не обжаловалось.

Согласно пункту 3.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», рассмотрение дел об оспаривании решений, действий (бездействия) административных органов, принятых (допущенных) ими в рамках применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, не приостанавливает производство по делу об административном правонарушении. В случае вынесения административным органом постановления о привлечении лица к административной ответственности доводы о незаконности указанных решений, действий (бездействия) подлежат оценке судом при рассмотрении дела об оспаривании такого постановления.

Учитывая установленные частью 1 статьи 37 Закона о рекламе особенности порядка принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к статье 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (пункт 10.2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30).

Решением Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/05/28-32/2021 установлено следующее.

18.05.2021 года в Курганское УФАС России поступило заявление Отделения по Курганской области Уральского главного управления Центрального банка Российской Федерации (вх. № 1882 от 18.05.2021 года) с информацией о наличии признаков нарушения законодательства о рекламе.

Заявитель сообщает, что по адресу: г. Курган, ул. Куйбышева, д. 109 расположен ювелирный магазин-салон «Золотой рай», в оконном проеме второго этажа ювелирного магазина-салона «Золотой рай» размещен баннер: «РАССРОЧКА, КРЕДИТ без переплаты» (представлены фотоматериалы).

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра от 04.06.2021 года, составленного специалистами Курганского УФАС России.

По результатам рассмотрения материалов Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 045/05/28-32/2021.

Курганское УФАС России направило запрос в ИФНС России по г. Кургану для выяснения, является ли Индивидуальный предприниматель (ИНН) и Индивидуальный предприниматель (ИНН) одним физическим лицом

ИФНС России по г. Кургану (вх. № ЭП-4284 от 13.10.2021 года) направило выписку из ЕГРИП от 12.10.2021 года в отношении Индивидуального предпринимателя, зарегистрированной по адресу: 640023, г. Курган, 6 мкр., д., Курганское УФАС России.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – это 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается 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.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Ненадлежащей рекламой, согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассматриваемая информация обладает всеми признаками рекламы, поскольку по своему содержанию, способу распространения адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания, формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования – финансовым услугам «рассрочка, кредит».

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее – Закон о защите конкуренции), под финансовой услугой понимается 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.

Согласно пункту 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции, финансовая организация – хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, субъект страхового дела, 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).

Таким образом, согласно Закону о защите конкуренции, под финансовую услугу подпадают конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением, размещением денежных средств, но только в случае, если они оказываются финансовой организацией. При этом перечень финансовых организаций содержится в пункте 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Из анализа электронного справочника «2ГИС» установлено, что по адресу: г. Курган, ул. Куйбышева, д. 109 осуществляет деятельность ювелирный магазин-салон «Золотой рай». В качестве контактной информации указаны номера телефонов +7(3522)45-07-60, +7-932-311-82-58.

По информации, полученной от ПАО «МегаФон» от 27.05.2021 года, абонентский номер +7- принадлежит физическому лицу – (адрес регистрации: г. Курган).

По информации, полученной от ПАО «Ростелеком» от 02.06.2021 года, абонентский номер +7(3522)45-07-60 выделен в пользование – Индивидуальному предпринимателю (ИНН ) на основании договора об оказании услуг связи от 22.03.2010 № 1930510 (адрес регистрации: г. Курган, ). Согласно Приложению №1 к договору № 1930510 от 22.03.2010 абонентский номер выделен для адреса: г. Курган, ул. Куйбышева, д. 109.

В пункте 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» установлено, что потребительский кредит (заем) – это денежные средства, предоставленные кредитором заемщику на основании кредитного договора, договора займа, в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее - договор потребительского кредита (займа), в том числе с лимитом кредитования.

Согласно статье 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-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.

В части 1 статьи 28 Закона о рекламе установлено, что реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно разъяснениям ФАС России от 8 ноября 2007 г. № АК/21149, в случае, если реклама указывает на предоставление финансовых услуг: «кредит», «автокредит», «лизинг» или же такие словосочетания, как «продажа в кредит», «предоставление кредита», «предоставление в лизинг», то такую рекламу следует рассматривать как рекламу финансовых услуг и на нее распространяются требования [статьи 28](#) Закона о рекламе.

Указанная реклама распространена с нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе, поскольку в ней отсутствуют сведения о лице, предоставляющем

финансовую услугу.

Согласно части 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием 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.

В рассматриваемой рекламе указано условие, связанное с предоставлением кредита, рассрочки (без переплаты), однако иные условия, определяющие стоимость кредита (займа) для заемщика не указаны, следовательно, данная реклама нарушает часть 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, 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 вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Рассматриваемая реклама направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться предоставляемой услугой. В таком случае, существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Тем самым, отсутствие какой – либо части информации о предоставляемых услугах не должно приводить к искажению смысла рекламы и способствовать введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемой услугой.

С этой точки зрения требование части 1 статьи 28 корреспондирует с нормой части 7 статьи 5 Закона о рекламе, которая не допускает отсутствие в рекламе части существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители.

Таким образом, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о том, что в рассматриваемой рекламе отсутствуют сведения о лице, предоставляющем финансовую услугу, а также не указана часть существенных условий, влияющих на полную стоимость оказываемой финансовой услуги, следовательно, рассматриваемая реклама нарушает требования части 7 статьи 5, части 1 и 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Из положений части 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных частью 1, частью 3 статьи 28 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодаделец и рекламодатель.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является Индивидуальный предприниматель .

Данные обстоятельства установлены решением Курганского УФАС России от 25.11.2021 по делу № 045/05/28-32/2021.

В соответствии с пунктом 7 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе 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.

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: 04.06.2021 г.

Объектом административного правонарушения являются общие и специальные требования к процессу производства, размещения и распространения рекламы.

Объективную сторону административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляют действия ИП В.Н., нарушающие законодательство о рекламе.

У ИП В.Н. имелась возможность не нарушать требования действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, однако допустила указанное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, на момент составления протокола об административном правонарушении не истек.

Объяснения лица, или его представителя, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(ФИО физического лица либо законного представителя юридического лица и их объяснения)

---

---

---

---

---

---

*В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.*

*Согласно части 1 статьи 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.*