

Постановление

о наложении штрафа по делу № 08-05-15/15

об административном правонарушении

19 июня 2015 года

г. Мурманск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Чеченина Светлана Адольфовна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-15/15, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Каширской Елены Сергеевны <...>,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области в результате мониторинга рекламы, распространяемой в печатных изданиях Мурманской области, был выявлен факт размещения в журнале «Полуостров», № 1 февраль 2015 года на стр.11 рекламы: «Агентство путешествий Тур-Кафе. Отдых под ключ! Все сделаем как для себя!... В нашем агентстве возможно приобретение турпутевки в кредит и предоставление рассрочки. Страхование выезжающих за границу и оформление «зеленых карт...», с признаками нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе).

В рекламе присутствует фраза «...турпутевки в кредит и предоставление рассрочки. Страхование выезжающих за границу и оформление «зеленых карт...», при этом не указаны наименования организаций оказывающих услуги по кредитованию и страхованию лиц.

В силу части 1 статьи 28 Закона реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Частью 7 статьи 5 Закона предусмотрено, что недобросовестная, недостоверная реклама не допускается, как не допускается и 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.

В соответствии со статьей 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.

В соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 3 Закона о рекламе:

объект 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;

рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона).

Реклама, размещенная в журнале «Полуостров», № 1 февраль 2015 года на стр.11 содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве, предназначена для неопределенного круга лиц; формирует и поддерживает интерес к агентству путешествий Тур-Кафе и его услугам, в том числе реклама предлагает приобрести турпутевки в кредит и рассрочку.

Объектами рекламирования являются:

- агентство путешествий Тур-Кафе;

- услуги агентства путешествий Тур-Кафе;

-финансовая услуга - "кредит", предоставляемая в связи с приобретением туристической путевки.

Материалы дела содержат выписки из ЕГРИП Каширской Елены Сергеевны, которая осуществляет туристическую деятельность агентств и Анацко Дарьи Викторовны, осуществляющей деятельность по изданию журналов и периодических публикаций.

Согласно материалам дела, ИП Анацко Д.В.(исполнитель) и ИП Каширская Е.С. (заказчик) заключили договор № 20 от 22.12.2014г в соответствии с которым, заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязательства на оказание рекламно-информационных услуг, по размещению в рекламно-информационном издании «Полуостров», информации необходимой заказчику.

Из Приложения №1 к договору (Техническое задание на размещение информационного модуля) следует, что стороны согласовали размер полосы, формат и содержание допечатного цикла работ в журнале Полуостров № 1(февраль 2015) .

Кроме того, сторонами представлен согласованный макет рекламы, который и был размещен в журнале «Полуостров» в февральском номере 1 на странице 11.

Акт №20 от 01.02.2015г на выполнение работ-услуг подтверждает, что рекламно-информационное обслуживание по договору № 20 от 22.12.2014г выполнено в полном объеме, в установленные сроки и с надлежащим качеством, без претензий сторон. Акт подписан сторонами и скреплен печатями организаций.

Текст рекламы свидетельствует о распространении ИП Каширской Е.С. помимо рекламы услуг организации, реализующей туристические путевки, так и рекламу финансовых услуг - "кредита", и страхования предоставляемого в связи с покупкой туристических путевок.

Правовое регулирование обязательств по кредиту осуществляется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, где в главе 42 установлены такие виды кредитования как: банковский, товарный и коммерческий.

Согласно пункту 1 статьи 819 Гражданского кодекса Российской Федерации по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

На основании статьи 822 Гражданского кодекса Российской Федерации сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита).

Как определено в статье 823 Гражданского кодекса Российской Федерации, договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ и услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

Таким образом, каждый из предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации видов кредитов имеет особенности при заключении договоров и их исполнении, которые могут влиять на оценку потребителей своих возможностей по фактическому приобретению товаров, работ, услуг.

Материалы дела свидетельствуют, что в рекламе «Тур-Кафе», отсутствовали сведения, о каком именно кредите идет речь: товарном, коммерческом (отсрочка, рассрочка платежа и т.д.) или банковском.

В силу статьи 5 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности" понятие кредит относится к банковским операциям, осуществление которых в силу статьи 13 данного Федерального закона производится на основании лицензии, выданной Центральным банком Российской Федерации.

Поскольку в вышеупомянутой рекламе содержится указание на предоставление рекламируемой услуги "кредит", то такая информация воспринимается потребителями, как предложение получения именно банковской услуги, что подтверждается представленными договорами.

В материалах дела содержится копия договора № АП51010394 о сотрудничестве между ОАО «Альфа Банк» и ИП «Каширская Е.С.». Договор устанавливает порядок взаимодействия Сторон при обслуживании клиентов приобретающих в торговой точке ИП Каширской Е.С. товар(туристические путевки) с оплатой за счет кредита, предоставленного клиенту Банком, а также порядок передачи в Банк документов клиентов, оформленных при предоставлении Кредита.

Таким образом, ИП Каширская Е.С. самостоятельно не оказывает услуги кредитования, указанный в рекламе «кредит» покупателем туристических путевок в агентстве путешествий «Тур-Кафе» предоставляет ОАО «Альфа Банк».

В данном случае в тексте рекламы отсутствуют сведения для однозначного вывода о том, что кредит предоставляется индивидуальным предпринимателем в форме отсрочки платежа, а не банком. Следовательно, реклама должна соответствовать требованиям части 1 статьи 28 Закона о рекламе и содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги.

Согласно части 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

Статьей 7 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности" закреплено, что кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Частью 7 статьи 5 Закона предусмотрено, что недобросовестная, недостоверная реклама не допускается, как не допускается и 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.

Отсутствие в тексте рекламы указанных существенных сведений искажает смысл информации, а включение в нее словосочетания "приобретение турпутевок в кредит", «страхование выезжающих за границу» не дает потребителям рекламы соответствующего действительности представления о фактическом представителе этих услуг, об условиях приобретения услуг; отсутствие сведений о форме предоставления кредита не позволяет потребителям обоснованно, с учетом своих возможностей, принять решение о необходимости приобретения товара на предложенных условиях оплаты либо об отказе от этого, соответственно, вводит потенциальных клиентов Общества в заблуждение.

Из системного анализа положений указанного Закона следует, что требование части 1 статьи 28 этого Закона корреспондирует с частью 7 статьи 5 Закона.

Указанные нормы приняты в интересах потребителя, с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

Как следует из пункта 24 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда

Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", в соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги.

В нарушение нормы Закона о рекламе в рекламе: «Агентство путешествий Тур-Кафе. Отдых под ключ! Все сделаем как для себя!... В нашем агентстве возможно приобретение турпутевки в кредит и предоставление рассрочки. Страхование выезжающих за границу и оформление «зеленых карт»...» отсутствует требуемое законодательством наименование или имя лица, оказывающего услуги кредитования и страхования (для юридического лица – наименование).

27.05.2015г Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», признала ненадлежащей рекламу: «Агентство путешествий Тур-Кафе. Отдых под ключ! Все сделаем как для себя!... В нашем агентстве возможно приобретение турпутевки в кредит и предоставление рассрочки. Страхование выезжающих за границу и оформление «зеленых карт»...», размещенную в журнале «Полуостров» №1 (февраль) на странице 11, не отвечающую требованиям части 7 статьи 5 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 7 статьи 5 и части 1 статьи 28 Закона возложена на рекламодателя.

Из договора №20 на рекламно-информационное обслуживание от 22.12.2014г. рекламодателем является индивидуальный предприниматель Каширская Елена Сергеевна (ИНН 519051772876, ОГРНИП 314519006300092 юр. адрес: 183038, г. Мурманск, ул. Пушкинская, 12-18, фактический адрес: г. Мурманск, ул. Воровского, 15-33).

Каширская Елена Сергеевна определила содержание рекламы, согласовал макет рекламы 25.12.2014г и разместила рекламу в журнале «Полуостров » №1 (февраль) на странице 11.

Представитель индивидуального предпринимателя Каширской Е.С. по доверенности 51 А А 0427695 от 14.04.2014г. пояснил, что агентство путешествий «Тур-кафе» приняло предложение редакции «Белый Кит» по размещению рекламы на партнерских условиях, в целях продвижения своих услуг» и улучшения материального положения организации в условиях экономического кризиса. ИП Каширская Е.С. самостоятельно не предоставляет рассрочку и кредитования своих клиентов. Со слов представителя, ИП Каширская Е.С. заключила договора с банком и страховыми компаниями на оказание услуг кредитования и страхования своих клиентов, приобретающих туристические туры. В настоящее время предприниматель не может представить договора, заключенные со страховыми компаниями, т.к. они переоформляются.

ИП Каширская Е.С. в письменных объяснениях признает, что нарушила рекламное законодательство, и акцентирует внимание антимонопольного органа на то, что правонарушение совершила по незнанию рекламного законодательства, без

злого умысла и при размещении рекламы в дальнейшем учтет допущенные ошибки.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Каширская Елена Сергеевна 25.12.2014г, согласовав и подписав макет рекламы в печать, не обеспечила соблюдение рекламного законодательства, допустив размещение рекламы: «Агентство путешествий Тур-Кафе. Отдых под ключ! Все сделаем как для себя!... В нашем агентстве возможно приобретение турпутевки в кредит и предоставление рассрочки. Страхование выезжающих за границу и оформление «зеленых карт»...», в журнале «Полуостров» №1 (февраль) на странице 11, с нарушением требований части 7 статьи 5 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Каширская Е.С. раскаялась в совершении административного правонарушения и представила до рассмотрения дела исполнение предписания об устранении допущенного нарушения, выданного Мурманским УФАС России.

Таким образом, при рассмотрении настоящего дела установлены обстоятельства смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 7 статьи 4.2 КоАП РФ.

А именно:

1) раскаяние лица, совершившего административное правонарушение

7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) является обстоятельствами, смягчающими административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьёй 4.3 КоАП РФ не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и наличие смягчающих обстоятельств.

О вине ИП Каширской Е.С. в допущенном правонарушении свидетельствует тот факт, что у неё имелась возможность для соблюдения требований Закона о рекламе, но не были предприняты все зависящие от неё меры по их соблюдению. Каширская Е.С. не проявила осмотрительность и распространила рекламу с нарушением части 7 статьи 5 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Доказательства, подтверждающие отсутствие реальной возможности соблюдать

требования действующего законодательства о рекламе с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют.

Постановление вынесено в отсутствие ИП Каширской Е.С.

На рассмотрении дела присутствовал представитель по доверенности № 51 А А 0427695 от 14.04.2014г Давитян Е.Ж., с правом участия во всех процессуальных действиях на любой стадии в любой инстанции, с правом получения любой корреспонденции в том числе почтовой, телеграфной и ценной.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся 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.

Руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

Признать виновной индивидуального предпринимателя Каширскую Елену Сергеевну в совершении нарушения части 7 статьи 5 и части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на Каширскую Е.С. штраф в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810000000010005 в отделение Мурманск г. Мурманск. БИК 044705001.

Код платежа 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.