

Генеральному директору ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А.

адрес: "..."

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А12-14.3/18

г. Кызыл ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 05 апреля 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 09 апреля 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Ф.А. Хаджиев, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 19.03.2018 года и иные материалы дела № А12-14.3/18 об административном правонарушении в отношении должностного лица – генерального директора ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. адрес регистрации: ".....", по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А12-14.3/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного генерального директора ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. (расписка от 19.03.2018 года), в присутствии представителя Д..... (далее – представитель Ооржак Б.А.), действующей на основании доверенности от 29.03.2018 года.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе, а именно нарушение части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 28.02.2018 года по делу № 04-04-02/03-18.

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель Ооржак Б.А. письменно ходатайствовала о применении к поверенному административного наказания в виде устного предупреждения, в силу нахождения ООО «Кызыл Трэнд» в Реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, совершения ею административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

В подтверждение доводов представитель Ооржак Б.А. представила сведения из Единого Реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении ООО «Кызыл Трэнд»

Изучив материалы дела № А12-14.3/18, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

По результатам проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы, распространяемой в телепрограммах, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлено распространение рекламы салона «Унты», транслировавшейся 04.12.2017 в эфире телеканала «Россия 1», следующего содержания:

«Если унты, то «АЙХАЛ»! Кредит, рассрочка на месте в Салоне УНТЫ на Красн. Тел.: 8(39422)2-32-46; Доска объявлений г. Кызыл, ул. Ленина 8 (39422)3-03-83», с использованием изображений унтов и звуковым сопровождением по тексту.

По результатам проведенного мониторинга составлен акт осуществления записи рекламы от 04.12.2017 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 26.01.2018 года № 19 возбуждено дело № 04-04-02/03-18 в отношении ИП С..... и ООО «Кызыл Трэнд» по признакам нарушения пункта 1 статьи 28 Закона о рекламе.

До возбуждения указанного дела по запросу Тывинского УФАС России от 05.12.2018 года (исх. № 4-1846) ООО «Кызыл Трэнд» представлены следующие копии документов: письмо генерального директора ООО «Айхал» Ш.... от 01.01.2017 года, приложение договора оказания услуг о сотрудничестве от 10.08.2017 года, дополнительное соглашение № 4 к Договору № 15 от 23.01.2017, письмо ИП С..... от 31.08.2017 года.

На основании представленных документов, следует, что ИП С..... заключила договор с ООО «Кызыл Трэнд» по размещению рекламно-информационного видеоролика в эфире телеканала «Россия 1» после местных новостей по графику, определенному медиапланом, соответственно ИП С..... является рекламодателем рассматриваемой рекламы. Согласно письму ИП С.... адресованному ООО «Кызыл Трэнд» следует, что рекламный ролик под условным наименованием «Унты акция кредит» содержит услугу по кредитованию, предоставляемого ОАО «ОТП Банк», ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», ОАО «Альфа-Банк».

Согласно письменных пояснений ИП С.... от 06.02.2018 года (вх. 452) следует, что рассматриваемая реклама на канале «Россия» была размещена на основании договора с ООО «Кызыл Трэнд» в качестве бонуса на рекламной доске (далее – Доска объявлений). Перед размещением рассматриваемой рекламы на Доске объявлений ИП С..... был направлен текст и фото менеджеру по рекламе ООО «Кызыл Трэнд». Дальнейшее оформление объявления должна была сделать данный менеджер. С макетом рекламы ИП С..... не была ознакомлена. До подачи объявлений и роликов менеджеру и юристу были предоставлены документы, подтверждающие сотрудничество ИП С..... с банками, предоставляющими кредит на товары в салоне «Унты». В рассматриваемом случае некорректная работа менеджера ООО «Кызыл Трэнд» привела к нарушению требований законодательства о рекламе.

Согласно письменных пояснений ООО «Кызыл Трэнд» от 14.02.2018 года (вх. № 566) следует, что в рассматриваемой рекламе отсутствовали сведения о лице, предоставляющем кредит, в связи с невнимательностью офис-менеджера К..... Доска объявлений с рассматриваемой рекламой вышла в эфир только один раз 04.12.2017 года, после чего, текст был отредактирован и приведен в соответствие с действующим законодательством.

В ходе рассмотрения указанного дела представитель ООО «Кызыл-Трэнд» Ооржак Б.А. поддержала ранее изложенные доводы, согласилась с выявленным нарушением антимонопольного органа и предоставила отредактированную видеозапись об устранении нарушения.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/03-18, изучив представленные документы, выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, пришла к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с использованием рекламного баннера;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- объектом рекламирования в том числе оформление кредита, рассрочки в салоне «УНТЫ», находящемся по ул. Красноармейская, д. 168.

В рассматриваемой рекламе для привлечения внимания и поддержания интереса предлагается оформление кредита при приобретении товаров в торговой точке «Унты».

В силу части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе 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).

Согласно статье 819 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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.

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.12.1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» под кредитной организацией понимается юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим Федеральным законом. К таковым, в частности, Закон относит банк, небанковскую кредитную организацию, иностранный банк.

Исходя из понятий "реклама", "объект рекламирования" и содержания рекламы следует, что объектом рекламирования в данном случае являются, в том числе: возможность оформления кредита на месте.

В силу пункта 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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.

Кредит - денежная сумма, выдаваемая банком на определенный срок на условиях возвратности и оплаты кредитного процента (Современный экономический словарь).

Согласно статьи 489 ГК РФ договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрена оплата товара в рассрочку.

ИП С., осуществляющая предпринимательскую деятельность по адресу: г. Кызыл, ул. , сообщает о возможности оплаты товаров в кредит, то есть содержит предложение, направленное на привлечение внимания лиц, заинтересовавшихся услугами, по предоставлению кредита. При этом рекламная информация не содержит сведения о том, какая именно организация предоставляет кредит.

Согласно пункту 1 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Статьей 1473 ГК РФ также предусмотрено, что Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица (часть 1). Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. (часть 2). Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное

фирменное наименование на русском языке.

Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках (часть 3).

Потребителю важно знать какое лицо делает предложение об оказании тех или иных финансовых услуг, поэтому в рекламе банковских, страховых и иных финансовых услуг в обязательном порядке следует указывать полное наименование или имя лица, оказывающего данные услуги. Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей. Указанные нормы права приняты в интересах потребителя с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

Таким образом, в случае размещения в рекламе какого-либо товара информации о возможности приобретения данного товара в кредит, подобная реклама должна соответствовать положениям статьи 28 Закона о рекламе, в том числе, в части указания имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

Согласно материалам дела № 04-04-02/03-18 ИП С. письмом от 31.08.2017 года уведомила ООО «Кызыл Трэнд» о том, что в рамках акции возможно приобретение унтов в кредит через следующие финансовые организации: ОАО «ОТП Банк», ООО «Хоум Кредит энд Финанс Банк», ОАО «Альфа-Банк».

Таким образом, при изготовлении макета рассматриваемой рекламы ООО «Кызыл Трэнд» была известна информация о лицах предоставляющих финансовую услугу кредит в салоне «Унты», между тем, в нарушение требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе данная реклама была распространена в отсутствие информации о лице, предоставляющем финансовую услугу – кредит.

Законом о рекламе определены понятия «рекламодатель», «рекламораспространитель», «рекламопроизводитель».

В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований статьи 28 настоящего закона ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Вместе с тем, согласно части 8 статьи 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 названного закона, случае, если будет доказано, что это нарушение произошло по его вине.

На основании материалов дела № 04-04-02/03-18 Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы

является ИП С., рекламопроизводителем и рекламораспространителем – ООО «Кызыл Трэнд».

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России, пришла к выводу, что действия ООО «Кызыл Трэнд», которое являлось рекламопроизводителем и рекламораспространителем данной рекламы, привели к нарушению требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В материалах дела № 04-04-02/03-18 имелись доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП С. и ООО «Кызыл Трэнд» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 28.02.2018 года по делу № 04-04-02/03-18 ООО «Кызыл Трэнд» было признано нарушившим часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламораспространитель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которую предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламораспространителя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы финансовой услуги – кредит в отсутствие информации о лице, предоставляющем данную услугу.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно сведениям Единого государственного реестра юридических лиц генеральным директором ООО «Кызыл Трэнд» является Ооржак Белек Андреевна.

Таким образом, должностное лицо – генеральный директор ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности генерального директора ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А., следует отметить, что генеральный директор ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность генерального директора ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность генерального директора ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

В рассматриваемом случае необходимо отметить, что ООО «Кызыл Трэнд» прекратило нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе, какого-либо вреда и последствий, наступивших после распространения вышеуказанной рекламы, существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений не установлено.

Вместе с тем, с 04.07.2016 вступили в силу изменения внесенные в КоАП РФ, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ установлено, что 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Кызыл Трэнд» включено в данный реестр под категорией микропредприятие.

Как указано выше административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 генеральным директором ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. совершено впервые.

Таким образом, за совершенное генеральным директором ООО «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл.

Временем совершения административного правонарушения день выявления нарушения ООО «Кызыл Трэнд» Закона о рекламе – 04 декабря 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.5, 14.3, 23.48, статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А. виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Назначить должностному лицу – генеральному директору Общества с ограниченной ответственностью «Кызыл Трэнд» Ооржак Б.А., по факту совершения ею административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев