ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 08-05-19/01

07 февраля 2019 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, 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 № 08-05-19/01 возбужденного в отношении должностного лица - АО «Отель Арктика» менеджера по маркетингу и рекламе <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступили материалы проверки Северо-Западного главного управления Центрального Банка Российской Федерации (далее – главное управление ЦБ РФ).

В ходе мероприятия по выявлению незаконной деятельности на финансовом рынке, проведенные отделом противодействия нелегальной деятельности главного управления ЦБ РФ, выявлены признаки нарушения рекламного законодательства в г. Мурманск, пр. Ленина, д.82 (деловой центр «Арктика»).

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.

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

Рекламораспространитель лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе) 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 материалам дела, в холле первого этажа делового центра «Арктика» на

стене размещен рекламный плакат: «Alpha Cash инвестиции в криптовалюту. Alpha Cash.com пр. Ленина, д.82, ДЦ «Арктика», офис 905, 9 этаж, тел +7911340…». Реклама не содержит информацию о лице, оказывающем рекламируемую финансовую услугу и условия инвестирования.

Рекламный плакат: «Alpha Cash инвестиции в криптовалюту Alpha- Cash.com, пр. Ленина, д.82, ДЦ «Арктика», офис 905, 9 этаж, тел +7911340…» содержит все юридические признаки рекламы.

Продвигает криптовалюту, привлекает внимание потребителей к офису 905 в ДЦ «Арктика», а также к сайту Alpha- Cash.com., что является объектами рекламирования.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 N 4-П реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается любое лицо, которому адресована реклама или которого она может достичь, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем.

В рассматриваемой рекламе отсутствует информация об условиях приобретения криптовалюты и лице, обязавшемся оказывать финансовую услугу с криптовалютой, что вводит потребителей рекламы в заблуждение и не позволяет в полной мере понять природу происхождения криптовалюты, риски, связанные с её приобретением и принять правильное для себя решение об инвестировании денежных средств в криптовалюту.

Криптовалюта представляет собой термин, используемый в финансовой деятельности. Функционирование данной платежной системы осуществляется посредством информационных (телекоммуникационных) систем.

Криптовалюта - это ничем не обусловленное денежное обязательство, которое не обладает различительной способностью и, соответственно, не может индивидуализироваться с конкретным лицом, так как данный вид валюты выпускается неограниченным кругом анонимных субъектов.

По информации Банка России (письмо от 04.09.2017 "Об использовании частных "виртуальных валют" (криптовалют), большинство операций с криптовалютой совершатся вне правового регулирования Российской Федерации, криптовалюта не гарантируется и не обеспечивается Банком России.

Операции с криптовалютами несут в себе высокие риски как при проведении обменных операций, в том числе из-за резких колебаний обменного курса, так и в случае привлечения финансирования через ICO (Initial Coin Offering - форма привлечения инвестиций граждан в виде выпуска и продажи инвесторам новых криптовалют/токенов). Существуют также технологические риски при выпуске и обращении криптовалют и риски фиксации прав на "виртуальные валюты". Это может привести к финансовым потерям граждан и к невозможности защиты прав потребителей финансовых услуг в случае их нарушения.

Для потребителя, информация о лице, оказывающем рекламируемую финансовую

услугу, является существенной и значимой информацией.

Предложение инвестирования в абстрактную валюту, и без указания конкретного лица, предлагающего финансовую услугу, не является добросовестным поведением на рынке финансовых услуг.

В рекламе также продвигается сайт https://alpha-cash.com/, который зафиксирован в акте осмотра, с приложением скриншотов.

На сайте представлена презентация компании Alpha Cash в виде рекламного ролика, рассказывающего об истории криптовалюты и преимуществе перед Банковской системой.

Главная страница сайта рассказывает о привлекательности криптовалюты, низких рисках и высокой доходности, представлен калькулятор доходности.

Сайт не содержит информацию о лице, продвигающем инвестирование в криптовалюту, отсутствует юридический адрес компании, телефон и иная правоустанавливающая информация.

В рекламе отсутствует информация, позволяющая идентифицировать компанию Alpha Cash и ИП Дашкевич Е.П. в качестве зарегистрированных на территории Российской Федерации юридических лиц в качестве участника финансового рынка.

Деятельность по инвестированию денежных средств регламентируется Федеральным законом от 29.11.2001г № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах», Федеральным законом от 07.05.1998г № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах».

В соответствии с действующим законодательством, деятельность по инвестированию денежных средств на финансовом рынке вправе осуществлять субъекты рынка коллективных инвестиций (управляющая компания инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, паевого инвестиционного фонда и негосударственного пенсионного фонда, акционерный инвестиционный фонд).

Субъекты рынка коллективных инвестиций должны иметь лицензию на осуществление соответствующей деятельности.

По данным официального сайта Банка России (www.cbr.ru) у лиц, продвигающих в рекламе услуги по инвестированию в криптовалюту, отсутствует лицензия, т.е. компания «Alpha Cash» и ИП Дашкевич Е.П. не являются субъектами рынка коллективных инвестиций.

Таким образом, рассматриваемая реклама и сайт https://alpha-cash.com/, который продвигается в этой же рекламе, не раскрывают существенную информацию об объектах рекламирования, не позволяют потребителю установить лиц обязавшихся по инвестированию.

Из чего следует, что при наступлении риска, у потребителя данной рекламы отсутствует возможность обратиться в компанию для восстановления свои прав.

Часть 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе) обязывает в рекламе банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности 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 части 11 статьи 5 Федерального закона "О рекламе" при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 75 Конституции Российской Федерации денежной единицей в Российской Федерации является рубль. Денежная эмиссия осуществляется исключительно Центральным банком Российской Федерации. В развитие этих конституционных положений статья 27 Федерального закона от 10.07.2002 N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" устанавливает запрет на введение и оборот на территории Российской Федерации других денежных единиц (помимо рубля) и выпуск денежных суррогатов. Кроме того, статья 140 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет, что законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации, является рубль, платежи которым осуществляются путем наличных и безналичных расчетов.

При этом необходимо отметить, что виртуальные валюты (криптовалюты) не имеют централизованного эмитента, единого центра контроля за транзакциями и характеризуются анонимностью платежей. Правовое определение криптовалют, а также их сущность в законодательстве Российской Федерации не определены.

Комиссия 19.11.2018 признала рекламу: «Alpha Cash инвестиции в криптовалюту. Alpha Cash.com пр. Ленина, д.82, ДЦ «Арктика», офис 905, 9 этаж, тел +7911340…», распространенную 31.07.2018 в холле первого этажа делового центра «Арктика» в отсутствии наименования лица, оказывающего финансовую услугу и в отсутствии условий инвестирования в криптовалюту, ненадлежащей нарушающей части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Из представленных документов (приказ о приеме на работу № 90-лс от 19.04.2018, приказ № 40/3 «О назначении ответственного лица», должностная инструкция менеджера по маркетингу и рекламе), лицом ответственным за проведение рекламных компаний и контроль за размещенными материалами на территории ГДЦ «Арктика» с целью соблюдения требований рекламного законодательства Российской Федерации осуществляет менеджер по маркетингу и рекламе <...>, принята на эту должность в АО «Отель Арктика» 19.04.2018г.

АО «Отель «Арктика»(исполнитель) заключило Договор А-52 от 16.04.2018 с ИП Дашкевич Е.П.(заказчик), предметом которого является размещение рекламных материалов заказчика на рекламных площадях исполнителя.

Согласно пункту 3.1 Устава основной целью АО «Отель «Арктика» является получение прибыли, при этом Общество для получения прибыли вправе осуществлять любые виды деятельности незапрещенные законом, в том числе

перечисленные в пункте 3.2 Устава и иные (список открытый).

Законодательство Российской Федерации не ограничивает круг лиц, имеющих право заниматься рекламной деятельностью, не требует получение лицензии на этот вид деятельности.

АО «Отель «Арктика» является как собственником здания, так и владельцем рекламных конструкций, которые размещены в холле первого этажа внутри помещения здания АО «Отель «Арктика».

Пунктом 2.1.1 и 2.2.1 Договора № А-52 определено, что исполнитель предварительно согласовывает макеты рекламных материалов и обеспечивает их размещение в соответствии с приложением к Договору.

Из Приложения №1 к договору следует, что рекламный плакат с 17.04.2018 размещался в холле первого этажа ДЦ «Арктика» в виде плаката в рекламно-информационной рамке исполнителя, дата окончания размещения рекламы по согласованию сторон.

Предметом Договора № А-52 определено, что все существенные условия оказания услуг по настоящему Договору считаются согласованными сторонами с момента подписания соответствующего приложения к настоящему договору сторонами.

Договор № А-52 и приложение №1 к нему обоюдно подписано сторонами 16.04.2018г., без дополнительных соглашений.

Менеджер по маркетингу и рекламе <...>, в силу своих должностных обязанностей, обязана знать законодательство Российской Федерации, использовать в деятельности и не допускать распространение ненадлежащей рекламы.

В данном случае, у должностного лица имелась возможность проверить содержание рекламы на соответствие действующему законодательству и согласовать с заказчиком изменения в содержании рекламы, либо отказать в размещении рекламных материалов заказчика, не отвечающие Закону о рекламе.

Менеджер по маркетингу и рекламе <...> не запрашивала документы, подтверждающие право осуществлять финансовую деятельность, указанную в рекламе «инвестирование в криптовалюту», и не обратила внимание, что в ЕГРИПЕ предпринимателя основной деятельность является торговля розничная в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.1).

Согласно статье 13 Закона о рекламе обязанность предоставить рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Закона о рекламе возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.

Из материалов дела следует, что размещение спорной рекламы прекращено с 15.08.2018, по устной заявке ИП Дашкевич Е.П., после проверки главного управления ЦБ РФ, при этом ИП Дашкевич Е.П. не оплатила услуги аренды помещения в ДЦ «Арктика» и спешно покинула место своей деятельности.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе возложена на рекламораспространителя - должностное лицо АО «Отель Арктика» менеджера по маркетингу и рекламе <...>

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) рекламораспространитель - должностное лицо АО «Отель Арктика» менеджер по маркетингу и рекламе <...>

Место совершения административного правонарушения: г. Мурманск, Ленина, д.82, холл ДЦ «Арктика».

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы - в период с 17.04.2018 по 15.08.2018.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

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 / индивидуальных предпринимателей – от четырех до двадцати тысяч рублей.

Вина <...> заключается в том, что должностное лицо не приняло всех мер, не воспользовалось правом, установленным статьёй 13 Закона о рекламе, и допустило распространение рекламы с нарушением рекламного законодательства.

Приказом «О назначении ответственного лица» № 40/3 от 18.04.2018, ответственным за соблюдение рекламного законодательства РФ в АО «Отель»Арктика» назначен менеджер по маркетингу и рекламе <...>, которой вменено на ежедневной основе осуществлять контроль за размещением рекламной информации на территории ГДЦ «Арктика».

<...> не представлены доказательства принятия исчерпывающих мер к предотвращению нарушения требований Закона о рекламе.

Исключительных обстоятельств, свидетельствующих о невозможности исполнения должностным лицом возложенной на неё обязанности, также не усматривается.

Присутствовавшая на рассмотрении дела <...> признала, что не проконтролировала своевременно рекламу, размещенную в холле ГДЦ «Отель Арктика» и просила учесть, что правонарушение совершено без злого умысла и впервые.

<...> уведомлена о рассмотрении дела надлежащим образом, на рассмотрении дела присутствовала лично.

Должностное лицо при вынесении постановления, учло ранее представленные документы по существу дела, письменные объяснения <...> и рассмотрела ходатайство с просьбой применить к должностному лицу статью 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 КоАП предупреждением является мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица.

По части 2 статьи 3.4 КоАП 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 силу части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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.

Должностное лицо считает не возможным, за впервые совершенное административное правонарушение, применить части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ, и заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение, в отношении должностного лица АО «Отель «Арктика»» (ИНН 5190151357, ОГРН 1065190089140 от 26.05.2006) <...>, т.к. в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, (https://rmsp.nalog.ru/search.html), отсутствует АО «Отель «Арктика»» (ИНН 5190151357, ОГРН 1065190089140 от 26.05.2006).

Вместе с тем, при назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и наличие смягчающих ответственность обстоятельств(устранение правонарушения до возбуждения административного производства, раскаяние), что позволяет применить минимальные штрафные санкции, предусмотренные частью1 статьи14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников,

круг которых определяется федеральным законом.

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.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным должностное лицо - менеджера по маркетингу и рекламе АО «Отель» Арктика» <...> в совершении нарушения часть 1 статьи 28 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на <...> штраф в размере 4 000 (четырех 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.

Заместитель руководителя управления

Попова И.Н.