

РЕШЕНИЕ

07 августа 2013г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

№9526-13/8, возбужденное по заявлению гр. Ч/ Н.Г. в отношении ООО «Стандарт», в связи с распространением рекламы финансовой услуги «Alpari. Инвестиционный портфель «Суворов» доходность за 2012год- 190,5%, в тексте которой содержатся гарантии будущем эффективности деятельности (доходности вложений), не подтвержденные документально, а также 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, что содержит признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 28, части 1 статьи 28, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей:

заявителя

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Стандарт» отсутствовало на рассмотрении дела; о времени и месте рассмотрения дела уведомлены Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№6208/8 от 27.06.2012г.)

заинтересованное лицо – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Самарского УФАС России поступило обращение от гр. Чепеленко Н.Г. (вх.№239 от 25.04.2013г.), следующего содержания: «В городе Самара на пересечение улиц Стара-Загора и Советской Армии установлен рекламный щит с информацией о компании - alpari, рекламируется **инвестиционный портфель «Суворов» с доходностью за 2012г. - 190,5%**, указан QR-код, адрес: ТОЦ «Вертикаль», Московское шоссе, 17, оф. 15-01, сайт <http://www.alpari.ru> и телефон

Из предоставленной информации следует, что при инвестировании денежных средств в 2012 году полученный доход составил 190,5% и расценивается как призыв к инвестированию денежных средств с целью улучшения материального положения. Я позвонила по указанному телефону и мне сообщили, что компания оказывает финансовые услуги, в результате которых можно получить реальный

заработок, есть люди, которые уже заработали деньги, обещанные рекламой. На мой взгляд, данная реклама является ненадлежащей....

При использовании QR-кода отображается информация с сайтом alpari.ru. На интернет ресурсе alpari.ru отсутствует информация об инвестиционном портфеле «Суворов», таким образом, данная реклама вводит любое заинтересовавшееся лицо в заблуждение. К тому же из вида самого рекламного щита совершенно непонятно, что такое Alpari...

В соответствии с ФЗ «Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений» и Методическими рекомендациями по оценке эффективности инвестиционных проектов утв. Минэкономки РФ, Минфином РФ и Госстроем РФ от 21 июня 1999 г. N ВК 477 инвестиционные проекты (портфели) распространяются исключительно на хозяйствующие субъекты. Таким образом, при рекламе финансово-экономической продукции Alpari действует как неопределенное лицо....

На рекламном щите, на контрастном фоне обозначена «кнопка» «инвестировать» как прямой призыв о передаче денежных средств не определенному лицу для осуществления управления и аккумуляирования средств. К тому же внизу основного текста на рекламном щите расположен текст, выполненный очень мелким шрифтом, но так как рекламный щит располагается достаточно высоко, то невозможно, что либо прочесть, особенно во время движения на транспорте, тем более, что рекламный щит располагается около проезжей части. Рекламный щит предоставлен оператором наружной рекламы Gallery (г. Самара, ул.Партизанская, д.86).

Согласно пункту 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правонарушениях.

Данная реклама Alpari направлена на неопределенный круг лиц, и такая реклама может ввести в заблуждение большое число горожан и навредить их материальному благополучию».

Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области осуществило запрос в адрес ООО «Гэллери Сервис» (г. Самара, ул.Партизанская, д.86), с целью установления лица, являющегося рекламоделателем указанной рекламы (исх.№3912/8 от 30.04.2013г.), согласно полученного ответа, рекламоделателем является ООО «Стандарт» (443010, г.Самара, ул. Молодогвардейская,102, поз.28), что подтверждается договором №ССА-029/13 от 31.01.2013г. заключенного между ООО «Гэллери Сервис» и ООО «Стандарт», предмет договора- размещение и демонстрация РИМ, Заказчика/Клиента на рекламных поверхностях, указанных в Приложениях к настоящему договору.

Согласно Приложению №03 от 01.04.2013г. данная реклама размещалась в период с 01.04.2013г. по 30.04.2013г.

К данному обращению, в качестве доказательства приложена фотография рекламной конструкции, на которой размещена реклама Alpari.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама финансовых услуг не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность доходности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «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.

Согласно части 1 статьи 28 ФЗ «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).

Таким образом, данная реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 28, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, статьей 28 настоящего закона.

ООО «Стандарт» является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое определило объект рекламирования и содержание рекламы, что подтверждается следующими документами и обстоятельствами:

- Копией договора №ССА-029/13 от 31.01.2013г. заключенного между ООО «Гэллери Сервис» и ООО «Стандарт», предмет договора- размещение и демонстрация РИМ, Заказчика/Клиента на рекламных поверхностях, указанных в Приложениях к настоящему договору. Приложениями №01 от 01.02.2013г. №02 от 01.03.2013г. №03 от 01.04.2013г. к договору подписанными сторонами и печатью организаций;

- Копиями подписанных сторонами Актов №ССА000181 от 24.03.2013г., согласно которым услуги по размещению/демонстрации РИМ в период с 01.03.13 по 24.03.13 выполнены полностью и в срок, Заказчик претензий по объему качеству и срокам оказания услуг не имеет;

- Копией согласованных макетов рекламы ООО «Стандарт» рекламирующей финансовые услуги «Alpari. Инвестиционный портфель «Суворов» доходность за 2012год- 190,5%» подписанных руководителями сторон и печатью организации;

- Фотографиями рекламы ООО «Стандарт», размещенной на улицах г. Самара.

Таким образом, содержание рекламы определялось ООО «Стандарт» и по смыслу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» данное общество является рекламодателем.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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 содержании рекламы «Alpari. Инвестиционный портфель «Суворов» доходность за 2012год- 190,5% содержится призыв инвестировать денежные средства в инвестиционный портфель «Суворов», адресованный неопределенному кругу лиц; информация о «доходности за 2012год»; информация о процентах прибыли, полученной инвесторами за 2012 год.

Указанная информация привлекает внимание потребителей рекламы, носит побуждающий характер и вызывает интерес, способствующий продвижению финансовых услуг ООО «Стандарт» на рынке аналогичных услуг.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Федерального закона «О рекламе», поэтому является рекламой.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона "О рекламе" установлено, что ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Пунктом 1 статьи 5 Федерального закона "О рекламе" предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной и не должна вводить в заблуждение потребителя.

В содержании рекламы ООО «Стандарт» указан «доход инвесторов», который составляет «190,5% годовых», при этом, по смыслу пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» в рекламе допустимо сообщать только о тех показателях эффективности деятельности (доходности вложений), которые могут быть определены на момент заключения соответствующего договора, и, следовательно, должны подтверждаться документально.

Гарантируя эффективность деятельности и доходность вложений или обещая ее в будущем при рекламировании финансовых услуг, рекламодаделец может не достигнуть желаемого результата и неизбежно введет потребителей в заблуждение, **поскольку результаты инвестирования в прошлом не определяют доходы в будущем.**

Таким образом, указание в рекламе ООО «Стандарт» прибыли, полученной инвесторами за 2012 не может гарантировать получение такой же прибыли в будущем.

Кроме того, в данной рекламе, не указываются иные условия оказания данной финансовой услуги, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугой лица или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугой лица.

Согласно части 2 статьи 4 Федерального Закона «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.

Таким образом, на основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что инвестирование подпадает под понятие финансовой услуги.

Поскольку распространенная ООО «Стандарт» реклама финансовых услуг, направленная на формирование у потребителей желания ими воспользоваться, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой информации. Отсутствие каких-либо сведений, в том числе о порядке о некоторых условиях в том числе о минимальной сумме инвестирования, не должно приводить к искажению смысла рекламы и способствовать введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым финансовым продуктом. Данная позиция подтверждается Постановлением ВАС РФ №15275/08 от 31.03.2009г.

При этом следует учитывать, что включение обществом в текст рекламы адреса, телефонов, сайта брокера для уточнения подробностей о рекламируемой финансовой услуге не может свидетельствовать о соблюдении им требования законодательства о размещении в рекламе существенной информации, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение относительно рекламируемого продукта.

Согласно распечаткам с сайта www.alpari.ru, указанного в рекламе, принцип работы данной финансовой услуги происходит через брокера «Альпари», который предоставляет сервис ПАММ-счет (ПАММ) потенциальным инвесторам, последние в свою очередь создают денежный счет (ПАММ- счет) и получают возможность получения прибыли после присоединения своего счета к управлению опытных трейдеров- управляющих.

Управление денежными счетами потребителей финансовой услуги осуществляется путем подключения через брокера «Альпари» к ПАММ-счетам опытных трейдеров – управляющих.

ПАММ-счет – инновационный сервис, который дает возможность инвесторам зарабатывать, не торгуя на Форекс самостоятельно, а управляющим – получать дополнительную прибыль за управление средствами инвесторов.

Принцип работы ПАММ-счета:

1. Управляющий создает ПАММ-счет и вкладывает в него определенную сумму (капитал управляющего). После этого он создает **оферту, в которой указывает условия сотрудничества с инвесторами**, в том числе процент от прибыли, который он будет получать в качестве вознаграждения за управление счетами.
2. Инвестор изучает эффективность работы управляющих и инвестирует средства в понравившийся ПАММ-счет.
3. Управляющий торгует на рынке Форекс, используя как свой капитал, так и средства своих инвесторов. Прибыли и убытки, полученные в результате торговли, автоматически распределяются между управляющим и его инвесторами пропорционально внесенным суммам.

Клиенты, решившие воспользоваться услугой ПАММ-счета, должны при открытии своего счета у брокера «Альпари» в обязательном порядке ознакомиться со всеми рисками и Положениями по оказанию данной услуги.

Исходя из вышеизложенного, ООО «Стандарт» проводит рекламную деятельность (оферта управляющего) по привлечению денежных средств населения, приводя при этом статистические данные, которые не содержат гарантии и обещания в будущем доходности вложений. (Оферта управляющего-предложение потенциальным инвесторам создать инвестиционные счета **в составе ПАММ- счета управляющего - Инвестиционный портфель «Суворов»**).

Таким образом, в целях защиты инвесторов лиц, к которым направлена рекламная информация, от введения в заблуждение пунктом 1 части 2 статьи 28 ФЗ «О рекламе» вводится запрет на сообщение в рекламе финансовых услуг гарантий или обещаний в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанных на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Согласно статье 1 Закона РСФСР от 26.06.1991 N 1488-1 (ред. От 19.07.2011) «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» инвестициями является денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции и другие ценные бумаги, технологии, машины, оборудование, кредиты, любое другое имущество или имущественные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли (дохода) и достижения положительного социального эффекта.

Доходность показывает, на сколько процентов выросла вложенная сумма или увеличился капитал за определенный промежуток времени (а также сколько процентов прибыли принес актив). Доходность является одним из главных показателей инвестиций, по которому можно оценивать их выгодность и целесообразность, а также сравнивать их между собой по этому показателю.

Показателями эффективности вложений служат соотношение затрат и получаемой отдачи, срок оборачиваемости средств, текущие процентные ставки и иные факторы.

Однако, инвестирование связано с предпринимательским риском большой степени. Поэтому реальные показатели из прошлого не могут служить гарантией будущей доходности. Ее вероятность и размер можно только предположить, при этом в рекламе должна указываться информация достоверная, которая имеет документальное подтверждение.

По смыслу пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» в рекламе допустимо сообщать только о тех показателях доходности вложений, которые могут быть определены на момент заключения соответствующего договора, и, следовательно, должны подтверждаться документально.

Таким образом, единственной гарантией прибыльности мероприятия могут быть законные и реальные условия договора, который заключается между клиентом и лицом, оказывающим услуги, в котором четко оговорены **предмет договора, сроки, ставки** и иные существенные моменты.

Как следует из информации, представленной Главным Управлением Банка России по Самарской области (исх.№4-26/10977 от 15.07.2013г. / вх.№4417-з от 18.07.2013г.), согласно данным о средневзвешенных процентных ставках по привлеченным кредитным учреждениям Самарского региона средствами за 2012год максимальная величина средневзвешенных процентных ставок в диапазоне сроков «от 181 до 1 года» - «от 1 до 3 лет» составила (по рублевым инструментам):

по вкладам и депозитам физических лиц:

- 11,180% (от 181 дня до 1 года);

- 11,911% (от 1 до 3 лет);

по вкладам и депозитам нефинансовых организаций:

- 11,351% (срок от 181 до 1 года);

- 12,000% (срок от 1 до 3 лет);

Таким образом, в тексте рекламы содержится не подтвержденная документально информация об эффективности доходности, обещанной в рекламе.

Таким образом, потребители рекламы, в связи с отсутствием части существенной информации об условиях пользования данной финансовой услуги вводится в заблуждение.

Кроме того, в рекламе отсутствует наименование лица оказывающего данную финансовую услугу.

Комиссия, изучив материалы дела, пришла к выводу о нарушении требований, определенных частью 7 статьи 5, пунктом 1 части 2 статьи 28, частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», в рекламе финансовых услуг ООО «Стандарт», в тексте которой содержатся гарантии в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), не подтвержденные документально, а также отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2 статьи 28, частью 1 статьи 28, частью 7 статьи 5 настоящего закона.

Документально подтвержденная информация о прекращении распространения ненадлежащей рекламы в адрес Самарского УФАС России от ООО «Стандарт» не поступала.

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось заказными письмами с уведомлениями о всех стадиях

рассмотрения дела. Однако, почтовые уведомления о вручении документов, направленных по юридическому адресу лица и адресу указанному в рекламе не вернулись. ООО «Стандарт» было уведомлено о возбуждении дела №9526-13/8 надлежащим образом, по юридическому адресу (443010, г.Самара, ул. Молодогвардейская, д.102, поз.28) определением о возбуждении дела (исх. №4916/8 от 30.05.2013г.), что подтверждается отчетом почтовых отправлений о вручении письма с сайта Почта России. Все остальные заказные письма вернулись в адрес Самарского УФАС России с пометкой «истек срок хранения», «организация не найдена».

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России, считает, что лицо уведомлялось Антимонопольным органом надлежащим способом — отправка корреспонденции по последнему известному адресу (местонахождение) ООО «Стандарт».

Самарское УФАС России, считает указанный адрес лица в договоре № ССА-029/13 от 31.01.2013г., заключенным между ООО «Гэллэри Сервис»и ООО «Стандарт», является последним известным местом нахождения ООО «Стандарт». Ненадлежащая организация деятельности юридического лица, в части получения поступающей по его адресу корреспонденции является риском самого юридического лица, все неблагоприятные последствия такой ненадлежащей организации своей деятельности (либо отсутствия юридического лица по адресу) должно нести само юридическое лицо, что в частности подтверждается арбитражной практикой — Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 13.10.2009 г. № ВАС-12633/09.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Стандарт», распространенную на улицах г. Самара, реклама финансовых услуг «Alpari. Инвестиционный портфель «Суворов» доходность за 2012год- 190,5%», в тексте которой содержатся гарантии в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), не подтвержденные документально, а также 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, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 28, части 1 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Стандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для составления протокола по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 30 июля 2013г.

Решение изготовлено в полном объеме 07 августа 2013г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.