

РЕШЕНИЕ:

по делу № 043/05/28-448/2024

Резолютивная часть решения оглашена 23 июля 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

<....> – врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов Комиссии:

<....> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

<....> – специалиста - эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области,

рассмотрев материалы дела № 043/05/28-448/2024, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <....> по признакам нарушения части 1 статьи 28, пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), индивидуального предпринимателя <....> по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» относительно нарушения рекламного законодательства при размещении рекламной информации следующего содержания: *«Компания «Живи ярче», создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре. Создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре. Копите на нужную и желанную вещь, но никак не можете накопить? Инфляция съедает все ваши сбережения? Тогда у нас есть решение для вас: Компания «Живи Ярче» предлагает вам возможность инвестировать ваши средства в недвижимость под 25% годовых. 1. Без рисков - надежные проверенные застройщики; - высоколиквидная недвижимость; - недвижимость только дорожает; - юридические гарантии. 2. Высокий процент прибыльности от 25 % годовых. 3. Доступная сумма для входа от 200000 рублей. 4. Комфортный срок инвестирования от 1 до 1,5 лет. 5. Удобство использования. Всю работу мы берем на себя. Компания «Живи Ярче» - ваш проводник в мир заработка на инвестициях. Условия: прибыль с проекта – 37,5%, период проекта – 1,5 года, объем возможных инвестиций в проект – до 1950000 р. 8(8332)44-83-55, 8(916)916-27-77 VK zhiviyarche_ned zhiviyarche-ned.ru.»* в «Каталоге покупок «Семья» (№ 2, февраль 2024, стр.71),

в присутствии:

- заявителя – представителя Волго-Вятского главного управления Центрального Банка Российской Федерации <....>;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства РФ <....>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление Волго-Вятского главного управления Центрального Банка Российской Федерации № Т4/38/5672 от 19.03.2024 (вх. № 2089-М/24 от 20.03.2024) по вопросу нарушения рекламного законодательства при размещении рекламной информации следующего содержания: «Компания «Живи ярче», создает заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре...» в «Каталоге покупок «Семья» (№ 2, февраль 2024, стр.71).

Из имеющихся в Кировском УФАС России документов и сведений следует, что рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является индивидуальный предприниматель <....>, рекламораспространителем является <....>. В связи с чем, в отношении данных лиц было возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 28, пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» (определение о возбуждении дела № 043/05/28-448/2024 от 17.05.2024). Рассмотрение дела первоначально было назначено на 17.06.2024.

В целях необходимости получения дополнительных документов и сведений рассмотрение дела 2 раза откладывалось (определения от 17.06.2024, от 27.06.2024).

Определением от 27.06.2024 рассмотрение дела было назначено на 23.07.2024 в 11 часов 00 минут.

На заседании Комиссии представитель Волго-Вятского главного управления Центрального Банка Российской Федерации <....> поддержала позицию заявителя, которая заключается в следующем.

Рассматриваемая публикация является рекламной информацией об оказании услуг на финансовом рынке, связанных с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. Информация направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – деятельности компании «Живи ярче» и услуге по инвестированию денежных средств. Рассматриваемая реклама размещена с нарушением требований Федерального закона «О рекламе».

<....> на заседании Комиссии поддержал ранее представленные в материалы дела пояснения, из которых следует, что компания «Живи Ярче» не предусматривает прямое использование средств клиентов. Деятельность компании заключается в помощи в подборе объекта недвижимости (квартиры) и застройщика в Краснодаре, для того, чтобы клиент сам смог купить подходящую квартиру, по рекомендации, и заработать на рыночном повышении цены. В связи с чем, деятельность компании заключается не в оказании финансовых услуг, а исключительно консультационных. <....> также сообщил, что макет рекламы изготавливался лично им, после чего был направлен на согласование в редакцию каталога покупок «Семья», где его утвердили в том виде, в котором он был размещен в каталоге. От редакции журнала в адрес <....> требований добавить наименование лица, которое осуществляет рекламируемую деятельность, не поступало. <....> пояснил, что при согласовании макета на номер журнала,

вышедший в апреле 2024 г., такая просьба от редакции журнала поступила, после чего <....> сразу добавил требуемое наименование индивидуального предпринимателя.

<....> уведомлен надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, в материалы дела поступило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие б/д, б/н (вх. № 5429-ЭП/24 от 23.07.2024). Письмами б/д, б/н (вх. № 2949-ЭП/24 от 16.04.2024), от 27.04.2024 № б/н (вх. № 3426 - ЭП/24 от 27.04.2024) <....> представил письменные пояснения и запрашиваемые документы по делу.

Заслушав пояснения сторон и исследовав имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Федерального 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация следующего содержания: *«Компания «Живи ярче», создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре. Создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре. Копите на нужную и желанную вещь, но никак не можете накопить? Инфляция съедает все ваши сбережения? Тогда у нас есть решение для вас: Компания «Живи Ярче» предлагает вам возможность инвестировать ваши средства в недвижимость под 25% годовых. 1. Без рисков - надежные проверенные застройщики; - высоколиквидная недвижимость; - недвижимость только дорожает; - юридические гарантии. 2. Высокий процент прибыльности от 25 % годовых. 3. Доступная сумма для входа от 200000 рублей. 4. Комфортный срок инвестирования от 1 до 1,5 лет. 5. Удобство использования. Всю работу мы берем на себя. Компания «Живи Ярче» - ваш проводник в мир заработка на инвестициях. Условия: прибыль с проекта – 37,5%, период проекта – 1,5 года, объем возможных инвестиций в проект – до 1950000 р. 8(8332)44-83-55, 8(916)916-27-77 VK zhiviyarche_ned zhiviyarche-ned.ru.»*, содержит все юридические значимые признаки рекламы:

- размещена в печатном средстве массовой информации «Каталоге покупок «Семья» (свидетельство о регистрации Средства массовой информации серия ПИ № ТУ 43-00662 от 28.04.2017 г.);

- адресована неопределенному кругу лиц – всем лицам, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта

рекламирования (неперсонифицированный характер);

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (компания «Живи ярче» и оказываемым услугам), формированию или поддержанию интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все признаки рекламы, перечисленные в п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», и на нее распространяются требования Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 2 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга – 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.

Из фактического содержания рассматриваемой рекламной информации следует, что она направлена на привлечение внимания к компании «Живи ярче» и услугам, связанным с привлечением денежных средств потребителей. Следовательно, спорная реклама является рекламой финансовой услуги.

Вопрос о восприятии потребителями рассматриваемой рекламной информации в «Каталоге покупок «Семья» был вынесен на заседание членов Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы (далее - Экспертный совет).

Экспертный совет образован, в том числе, в целях рассмотрения вопросов, связанных с применением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Экспертный совет является консультативно - совещательным органом при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области. Его решения имеют рекомендательный характер и представляются в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области для принятия решений о соответствии рекламы требованиям законодательства Российской Федерации, реализации государственной политики в области контроля соблюдения рекламного законодательства и подготовки предложений по совершенствованию законодательства о рекламе.

Основными задачами Экспертного совета являются, в том числе, экспертиза и оценка содержания рекламы, представленной на рассмотрение Экспертного совета; оценка воздействия рекламы на потребителей рекламной информации.

На заседании 10.07.2024 г. члены Экспертного совета единогласно пришли к выводу о том, что рассматриваемая реклама воспринимается как реклама финансовой услуги, связанной с привлечением денежных средств, инвестициями в недвижимость. По мнению членов Экспертного совета, об этом свидетельствуют все компоненты рекламной информации, в том числе: заголовок «Создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре»; содержится обещание решить денежные проблемы клиента и обещание эффективности деятельности (доходности вложений) – высокий процент прибыльности от 25% годовых, прибыль с проекта 37,5% за комфортный срок инвестирования от 1 года до 1,5 лет; содержится указание на возможный объем инвестиций в проект. Некоторые члены

Экспертного совета посчитали, что за счет фразы «Компания «Живи Ярче» - ваш проводник в мир заработка» также создается впечатление о том, что речь идет о финансовой услуге.

При этом, как отметили члены Экспертного совета, ни одна из составляющих рекламы не содержит указаний на деятельность по оказанию консультационных услуг по подбору квартир и застройщика.

Также члены Экспертного совета указали, что «для простого обывателя это инвестиционная история, куда можно вложить деньги и потом получить прибыль». Часть членов Экспертного совета высказали мнение, что «за счет фразы «доступная сумма для входа» создается ассоциация с потребительским кооперативом, то есть это не консультационные услуги, а финансовые».

В состав Экспертного совета при Кировском УФАС России входят представители органов местного самоуправления, научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в области лингвистики, психологии, журналистики, соответственно, в рассматриваемом случае их мнение принимается Комиссией в качестве надлежащего доказательства восприятия потребителями рассматриваемой рекламной информации как реклама финансовой услуги.

Редакцией печатного СМИ «Каталог покупок «Семья» является индивидуальный предприниматель <...>, что подтверждается Уставом редакции печатного СМИ «Каталог покупок «Семья» (принят 05.05.2019 г. на общем собрании коллектива журналистов редакции печатного СМИ «Каталог покупок «Семья», утвержден 05.05.2019 г. учредителем СМИ «Каталог покупок «Семья» Общество с ограниченной ответственностью «Семья», протокол № 1 от 05.05.2019 г.).

Установлено, что рассматриваемая рекламная информация была заказана и оплачена <...>, что подтверждается квитанцией к приходному кассовому ордеру № 13 от 26.01.2024 г.; актом № 2 от 31.01.2024 г. и не оспаривается индивидуальным предпринимателем.

Исходя из пояснений <...>, представленных на заседании Комиссии и письмом от 24.06.2024 г., следует, что компания «Живи Ярче» не предусматривает прямое использование денежных средств клиентов; деятельность компании заключается в помощи в подборе объекта недвижимости (квартиры) и застройщика в Краснодаре, для того, чтобы клиент сам смог купить подходящую квартиру, по рекомендации, и заработать на рыночном повышении цены.

Вместе с тем, рассматриваемая рекламная информация воспринимается потребителями не как реклама консультационных услуг по подбору объекта недвижимости и застройщика, а как реклама финансовой услуги, связанной с привлечением денежных средств потребителей, что в полном объеме подтверждается фактическим содержанием рекламной информации, а также позицией членов Экспертного совета.

Требования к рекламе финансовых услуг предусмотрены ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона «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).

Приказом ФАС России от 14.11.2023 № 821/23 утверждено Руководство по соблюдению обязательных требований «Понятие реклама» (далее - Руководство). Согласно п. 1 Руководства оно разработано в целях разъяснения обязательных требований при осуществлении деятельности по распространению рекламы в целях недопущения нарушений положений Федерального закона «О рекламе» и введения в заблуждение потребителей рекламы.

В абз. 10, 11 раздела 9 Руководства ФАС России разъяснила, что если отсутствующей признается информация, обязательная к размещению в силу прямого указания Федерального закона «О рекламе» в рекламе отдельных видов товаров/услуг (например, ч. 1 ст. 28 Федерального закона «О рекламе»), то такое нарушение квалифицируется по соответствующей специальной статье Федерального закона «О рекламе».

Частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» прямо установлено требование относительно указания в рекламе финансовых услуг наименования или имени лица, оказывающего эти услуги. Данная рекламная информация не содержит информацию о наименовании или имени лица, оказывающего финансовые услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество), что является нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора.

Рекламная информация содержит, в том числе следующие сведения: *«высокий процент прибыльности от 25% годовых..., прибыль с проекта 37,5%»*, то есть гарантии в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), при этом такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора (доказательств указанному обстоятельству в материалы дела не представлено), что свидетельствует о нарушении требований пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе»

В силу частей 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец и рекламораспространитель.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Под рекламодателем согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, из имеющихся в Кировском УФАС России документов и сведений следует, что рекламодателем является <...>, который несет ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 28, п. 1 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является <...>, который несет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила).

Согласно пункту 49 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Оценив имеющиеся в материалах дела документы и сведения, Комиссия Кировского УФАС России решила предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <...>.

Руководствуясь ст. 3, ч. 1 ст. 28, п. 1 ч. 2 ст. 28, п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1 ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 42 – 47 Правил, Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламную информацию следующего содержания:
«Компания «Живи ярче», создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре. Создаем заработок на инвестициях в квартиры в Краснодаре. Копите на нужную и желанную вещь, но никак не можете накопить? Инфляция съедает все ваши сбережения? Тогда у нас есть решение для вас: Компания «Живи Ярче» предлагает вам возможность инвестировать ваши средства в недвижимость под 25% годовых. 1. Без рисков - надежные проверенные застройщики; - высоколиквидная недвижимость; - недвижимость только

дорожает; - юридические гарантии. 2. Высокий процент прибыльности от 25 % годовых. 3. Доступная сумма для входа от 200000 рублей. 4. Комфортный срок инвестирования от 1 до 1,5 лет. 5. Удобство использования. Всю работу мы берем на себя. Компания «Живи Ярче» - ваш проводник в мир заработка на инвестициях. Условия: прибыль с проекта – 37,5%, период проекта – 1,5 года, объем возможных инвестиций в проект – до 1950000 р. 8(8332)44-83-55, 8(916)916-27-77 VK zhiviyarche_ned zhiviyarche-ned.ru.», размещенную в «Каталоге покупок «Семья» (№ 2, февраль 2024, стр.71), так как она нарушает требования части 1 статьи 28, пункта 1 части 2 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении <....>.

Решение изготовлено в полном объеме 06 августа 2024 года.

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