

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-1576/2020

о назначении административного наказания

«30» сентября 2020г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-1576/2020 от 17.08.2020г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении директора Общества с ограниченной ответственностью «Городское бюро рекламы» (далее - ООО «ГБР», ИНН 5406751141) <...> (<...>),

в присутствии <...>

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№ 13537 от 13.11.2019г.) по факту распространения в ноябре 2019г. посредством размещения на рекламной конструкции (ориентир: жилой дом с административными помещениями по адресу г.Новосибирск, ул. Челюскинцев, 48/1) информации следующего содержания:

«16 ноября... Общегородская ипотечная суббота Получи ипотеку без похода в банк: ставки ниже, чем в банках Без первоначального взноса Без подтверждения дохода Проверка кредитной истории бесплатно Во всех офисах Жилфонда 201-00-01».

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским У ФАС России возбуждено дело №054/05/5-54/2020, установлено следующее.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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 - 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 силу требований, установленных нормами ФЗ «О рекламе»: п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5:

- недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие

действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока (п.3 ч.3 ст.5);

- 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 (ч.7 ст.5).

Из содержания рассматриваемой информации следует, что объектом рекламирования является услуга по предоставлению услуги по ипотечному кредитованию на определенных условиях:

- 1) без посещения банка;
- 2) со ставкой ниже, чем в банках;
- 3) без первоначального взноса;
- 4) без подтверждения дохода;
- 5) проверка кредитной истории бесплатно.

Местом предоставления данной услуги определены все офисы «Жилфонд», датой - 16.11.2019г., наименование мероприятия - «Общегородская ипотечная суббота».

Таким образом, данная информация является рекламой.

При этом текст письма не содержит каких-либо дополнительных условий, либо отсылочных значков, например, в виде *.

Как следует из заявления, при обращении в агентство недвижимости «Жилфонд» посредством телефонного звонка (номер телефона также указан в рекламе), заявитель получил разъяснения о том, что для получения ипотечного кредита необходимо предоставить справки о доходах по форме, утвержденной банком, ставка по кредиту также устанавливается банком.

Новосибирским УФАС России у ООО «Агентство недвижимости «Жилфонд» запрошены следующие (документы) материалы:

- подтверждение информации, указанной в рекламе (условия предоставления ипотечного кредита; параметры, от которых зависит величина ставки по кредиту и т.д.);
- подтверждение предоставления ипотечного(ых) кредита(ов) с соблюдением условий, указанных в рекламе (при наличии).

В ответ на запрос Общество сообщает следующее.

ООО «Агентство недвижимости «ЖИЛФОНД» не осуществляло размещение рекламной информации, указанной в запросе.

15.10.2019г. ООО «АН «Жилфонд» (Заказчик) заключило Договор №5/1 об оказании услуг по организации мероприятия с ООО «Городское бюро рекламы» (ООО «ГБР»)

(Исполнитель). Предметом договора в соответствии с п.1.1. являлось обеспечение организации мероприятия ООО «АН «Жилфонд» «Ипотечная суббота», проводимого во всех офисах агентства 16.11.2019 г. с 10:00 до 15:00.

Согласно п. 1.2. Договора №5/1 Исполнитель должен был:

1.2.1. изготовить именные бейджи сотрудникам Заказчика, участвующим в мероприятии;

1.2.2. оформить офисы Заказчика воздушными шарами с нанесенным на них текстом: «ЖИЛФОНД 201-00-01»;

1.2.3. обеспечить каждый офис угощениями для посетителей, одноразовой посудой;

1.2.4. провести фотоотчет с мероприятия;

1.2.5. обеспечить проведение промоакции в виде изготовления и распространения информационных листовок о мероприятии Заказчика. Макет листовки согласован сторонами в Приложении №1 к Договору.

1.2.6. провести иные мероприятия, необходимые для привлечения потенциальных клиентов Заказчика, по письменному согласованию с Заказчиком.

Указанная в запросе информация была разработана и размещена без согласования с ООО «АН «Жилфонд», а также без какого-либо уведомления Заказчика, в связи с чем, о размещении информации ООО «АН «Жилфонд» узнало только после получения уточненного запроса Новосибирского УФАС России. В связи с чем, 19.11.2019г. ООО «АН «Жилфонд» в адрес ООО «ГБР» была направлена претензия о ненадлежащем исполнении обязательств.

В соответствии с п. 4.6. Договора №5/1 от 15.10.2019 г. при осуществлении Исполнителем действий (мероприятий), не согласованных с Заказчиком в ходе организации мероприятия, ответственность перед третьими лицами и государственными органами возлагается в полном размере на Исполнителя.

Таким образом, ООО «АН «Жилфонд» не определяло содержание рассматриваемой рекламы.

Из анализа представленных материалов следует, что лицом, определившим содержание рекламы, а также разместившим рассматриваемую рекламу является Общество с ограниченной ответственностью «Городское бюро рекламы» (ООО «ГБР»), ИНН 5406751141, ОГРН 1135476102222, дата присвоения ОГРН 21.06.2013г., адрес: ул.Каменская, д.№58, г.Новосибирск, 630099.

В рекламе существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

При этом в рекламе не указана информация о том, что услуга по ипотечному кредитованию оказывается финансовой организацией - банком, при соблюдении ряда условий, установленных также банком, а также указано место получения услуги - офисы «Жилфонд», не соответствующее действительности.

ООО «ГБР» в свою очередь с основаниями возбуждения дела №№054/05/5-54/202 не согласно по следующим основаниям.

Между ООО «ГБР» и ООО «АН «Жилфонд» (далее «Агентство»), был заключен договор на предоставление услуги по организации мероприятия «ипотечная суббота».

В рамках подготовки к данному мероприятию, ООО «ГБР» разработало и разместило объявление о мероприятии, а не услугах Агентства.

Так как Агентство не является финансовой организацией, Агентство не осуществляет выдачу кредитных средств, следовательно, не может оказывать услугу ипотечного кредитования. Агентство в рамках данного мероприятия осуществляло только информирование граждан.

Передача Агентством информации людям, обратившимся в рамках мероприятия «ипотечная суббота», носила исключительно информационно-справочный и познавательный характер.

Форма и содержание, а также способ распространения информации не направлены на привлечение внимания потребителей к каким-либо услугам Агентства.

Кроме того, размещенная информация не указывает на виды услуг и их ассортимент.

В связи с чем, Агентство не извлекало прибыль в рамках проводимого мероприятия.

В силу п.2 ст.2 ФЗ «О рекламе», настоящий Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные, не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой; объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

В ст.2 Гражданского кодекса Российской Федерации раскрывает понятие предпринимательской деятельности. Это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажа товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Ключевым словосочетанием в данном контексте является «систематическое извлечение прибыли». То есть объявление физического или юридического лица, направленное на систематическое извлечение прибыли.

На основании вышеизложенного, ООО «ГБР» разместило объявление о мероприятии, проводимом Агентством, которое носило исключительно информационный - справочный и познавательный характер.

Целью ознакомительного, справочного информирования является уведомление потребителя, его ознакомление, тогда как цель рекламы - формирование интереса к определенному виду товара, посредством выделения отличительных его свойств, что побуждает покупателя определиться с выбором и совершить покупку.

Согласно Федеральному закону от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, не относятся к информации рекламного характера.

Так, указанное объявление, не содержит признаков рекламы, поскольку направлено на привлечение внимания строго определенного круга лиц, а в тексте отсутствует сам объект рекламирования. Данная информация не преследует цель сформировать интерес к какому-либо объекту или продвигать его на рынке, поскольку Агентство не является финансовой организацией

ФЗ «О рекламе» содержит четкое определение, что представляет собой 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.

Следовательно, объявление, размещенное на конструкции по адресу г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, 48/1, не являлось рекламным, поскольку не содержит конкретных сведений ни о товаре (торговая марка, производитель и т.п.), ни об условиях его приобретения или использования (цена, скидки, специальные акции и т.п.), спектр предоставляемых услуг, что свидетельствует о размещении сведений, носивших информационный характер о различных вариантах проведения ипотечных сделок в РФ, которые не могли быть отнесены к рекламе, т.к. не преследовали целей реализации товаров Агентства, следовательно, на данную информацию, размещенную на стенде, не распространялись требования и запреты, предусмотренные Законом о рекламе (по факту нарушения п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе»).

По мнению ООО «ГБР», Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области так же не представлено доказательств получения Агентством в ходе указанного мероприятия дохода от лиц присутствующих на мероприятии, так же договорных отношений на распространение ООО «ГБР» рекламы Агентства.

Указанные доводы отсутствия предоставления Агентством услуг по ипотечному кредитованию, так же подтверждается самим заявителем, так как при обращении в Агентство по телефону ей было сообщено, что услугу по ипотечному кредитованию оказывает финансовая организация «банки».

Заявление физического лица, на основании которого Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области сделало вывод о рекламировании услуги по ипотечного кредитованию, не подтверждает взаимосвязь консультации, оказанной клиенту по телефону, и информации, предоставляемой гражданам в ходе мероприятия.

Телефон 201-00-01, является постоянным номером телефона Агентства при работе с клиентами. По данному номеру телефона сотрудники Агентства осуществляют информирование граждан на постоянной основе. Консультирование заявителя было не связано с проводимым мероприятием. В ходе консультирования, ей была предоставлена информация, что выдачей кредитных средств занимаются

финансовые организации и всю информацию необходимо получать в данных организациях, в том числе именно данные организации устанавливают формы справок и иные требования.

На основании вышеизложенного, данный заявитель не может предоставить достоверную информацию о том, в каком формате проводилось мероприятие, и какая информация в ходе него предоставлялась, так как не был участником мероприятия.

Соответственно, в заявлении физического лица отсутствуют признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь п. 36 раздела ГУ Постановления от 17 августа 2006 г. №508 «Об утверждении правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе», ООО «ГБР» просит прекратить дело №054/05/5-54/2020.

Новосибирским УФАС России данные доводы рассмотрены и признаны несостоятельными по основаниям, изложенным выше.

Кроме того, определение рекламы, установленное в ст.3 ФЗ «О рекламе», не предусматривает осуществление именно предпринимательской деятельности, предусмотренной ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Также стимулом для обращения в компанию «Жилфонд» по телефону 201-00-01, указанному в рекламе, для заявителя стало конкретное содержание рекламы, а именно условия получения ипотеки без похода в банк: со ставкой ниже, чем в банках; без первоначального взноса; без подтверждения дохода; проверки кредитной истории бесплатно.

Из содержания рекламы следует, что объектом рекламирования является как мероприятие «Общегородская ипотечная суббота», так и услуга по предоставлению ипотеки. Местом оказания услуги определены все офисы «Жилфонд».

Исходя из изложенного, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о наличии в рассматриваемой рекламной информации нарушения п.3 ч.3ст.5, ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.ч. 6,7 ст. 38 Закона о рекламе, за нарушение требований ч.3, ч.7 ст.5 Закона о рекламе несет ответственность рекламодатель.

Рекламодателем, в силу п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае, рекламодателем является Общество с ограниченной ответственностью «Городское бюро рекламы» (ООО «ГБР»), ИНН 5406751141, ОГРН 1135476102222, дата присвоения ОГРН 21.06.2013г., адрес: ул.Каменская, д.№58, г.Новосибирск, 630099.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №054/05/5-54/2020 от 13.02.2020г. реклама, распространенная в ноябре 2019г. посредством размещения

на рекламной конструкции (ориентир: жилой дом с административными помещениями по адресу г.Новосибирск, ул. Челюскинцев, 48/1) информации следующего содержания:

«16 ноября... Общегородская ипотечная суббота Получи ипотеку без похода в банк: ставки ниже, чем в банках Без первоначального взноса Без подтверждения дохода Проверка кредитной истории бесплатно Во всех офисах Жилфонда 201-00-01»,

признана ненадлежащей,

а Общество с ограниченной ответственностью «Городское бюро рекламы» (ООО «ГБР»), ИНН 5406751141, ОГРН 1135476102222, дата присвоения ОГРН 21.06.2013г., адрес: ул.Каменская, д.№58, г.Новосибирск, 630099) нарушившим п.3 ч.3 ст.5, ч.7 ст.5 ФЗ «О рекламе»:

- недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока (п.3 ч.3 ст.5);

- 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 (ч.7 ст.5).

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения - ноябрь 2019г.

Место совершения административного правонарушения - г. Новосибирск.

Нарушение указанных норм Закона «О рекламе» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37,14.38, 19.31 настоящего Кодекса, 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.

Новосибирским УФАС России установлено, что лицом, имеющим право действовать без доверенности от имени юридического лица, на момент совершения правонарушения, в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре юридических лиц - директором ООО «ГБР» является <...>.

Следовательно, ответственным за данное правонарушение является указанное лицо.

Таким образом, в действиях директора ООО «ГБР» (ИНН 5406751141) <...> (<...>) содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На рассмотрение дела об административном правонарушении <...> представлены объяснения, в которых сообщается следующее.

Директор ООО «ГБР» вину в совершении вменяемого административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, не признает; считает привлечение к административной ответственности необоснованным по доводам отзыва ООО «ГБР» от 06.02.2020 г., приобщенного к материалам дела №054/05/5-54/2020.

В случае, если должностное лицо УФАС по Новосибирской области придет к выводу о наличии в действиях директора ООО «ГБР» состава административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, просит при назначении административного наказания принять во внимание следующее:

1. В соответствии со ст.2.9 КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Так, согласно п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 №5 (ред. от 19.12.2013) «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Таким образом, по мнению <...>, вменяемое правонарушение не представляет существенного нарушения охраняемых общественных отношений и является малозначительным в силу:

- административное правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3. КоАП РФ вменяется впервые;
- отсутствует вред, причиненный данным правонарушением;
- отсутствуют какие-либо общественно опасные последствия.

В связи с вышеизложенным <...> просит освободить ее от административной ответственности, ограничившись устным предупреждением.

2. В случае, если должностное лицо УФАС по Новосибирской области придет к выводу о привлечении директора ООО «ГБР» к административной ответственности,

административный штраф подлежит замене на предупреждение.

Согласно ч.1 ст. 4.1.1. КоАП РФ 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 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ.

В соответствии с ч.2 ст. 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.

Таким образом, при соблюдении вышеназванных условий замена административного штрафа является не правом, а обязанностью органа, рассматривающего дело об административном правонарушении.

В настоящем деле наличествуют все условия для замены штрафа предупреждением:

1. <...> является директором ООО «ГБР», которое является субъектом малого предпринимательства, относится к категории микропредприятий, что подтверждается выпиской из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства;

2. Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3. КоАП РФ, не поименовано в ч.2 ст. 4.1.1 КоАП среди правонарушений, административный штраф по которым не подлежит замене на предупреждение;

3. Соблюдены условия ч.2 ст.3.4. КоАП РФ:

- вменяемое правонарушение совершено <...> впервые;

- отсутствует причинение вреда либо угроза 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;

- отсутствует имущественный вред.

Объяснения <...> рассмотрены Новосибирским УФАС России. Доводы отзыва ООО «ГБР» от 06.02.2020 г., приобщенного к материалам дела №054/05/5-54/2020, не приняты по основаниям, изложенным выше.

Довод о малозначительности правонарушения отклоняется Новосибирским УФАС России. т.к. квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 2 июня 2004 г №10). В данном случае каких-либо исключительных обстоятельств не установлено.

Срок давности привлечения директора ООО «ГБР» (ИНН 5406751141) <...> (02.07.1972 г.р.) к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Данное правонарушение совершено <...> впервые, не нанесло вредных последствий, не повлекло 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 не причинило имущественного ущерба.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств, установленных ст. ст.4.2, 4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора ООО «ГБР» (ИНН 5406751141) <...> (<...>) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> меру административного наказания в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.