

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 04-5/2-6-2019

о назначении административного наказания

«11» марта 2019 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Посохова Л.В., рассмотрев протокол об административном правонарушении, составленный в отношении должностного лица - председателя Кредитного потребительского кооператива «Эль-Коммерс» (далее – КПК «Эль-Коммерс») ХХХ в связи с наличием события административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), материалы дела № 04-5/2-6-2019 об административном правонарушении, материалы дела № 04-6/2-39-2018 о нарушении законодательства о рекламе, в отсутствие ХХХ, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Тверское УФАС России рассмотрело дело № 04-6/2-39-2018 о нарушении законодательства о рекламе и признало ненадлежащей рекламу, размещенную в период с 15.08.2018 по 03.12.2018 на транспортном средстве марки Hyundai Solaris с регистрационным номером М395СА69; действия КПК «Эль-Коммерс» - нарушающими требования пункт 4 части 3, часть 7 статьи 5 и пункт 2 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Как следует из материалов дела № 04-6/2-39-2018, на транспортном средстве марки Hyundai Solaris с регистрационным номером М395СА69 была размещена информация следующего содержания:

«www.el-commerce.com

EL-COMMERCE group

Сберегательные программы * доходность до 15% годовых

Данные могут меняться в соответствии с указаниями ЦБ РФ».

Факт размещения вышеуказанной информации на транспортном средстве с регистрационным номером М395СА69 зафиксирован актом Тверского УФАС России от 15.08.2018.

Согласно статье 3 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.

Размещенная на транспортном средстве информация является рекламой, так как предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания и формирование у потребителей желания воспользоваться

рекламируемой услугой (сберегательными программами), оказываемыми КПК «Эль – Коммерс».

Согласно статье 76.1 Федерального закона от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банка России)» кредитный потребительский кооператив является одним из видов некредитных финансовых организаций, деятельность которых определяется Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» (далее – Закон о кредитной кооперации), нормативными актами Банка России и осуществляется на основе принципов финансовой взаимопомощи членов кредитного потребительского кооператива (пайщиков) и ограничения участия в деятельности лиц, не являющихся его членами.

Пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4 Закона о кредитной кооперации предусмотрено, что кредитный кооператив привлекает денежные средства своих членов на основании договоров займа, заключаемых с юридическими лицами или договоров передачи личных сбережений, заключаемых с физическими лицами в порядке, предусмотренном Законом о кредитной кооперации.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара. Согласно части 7 статьи 5 Закона 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.

Специальные требования к рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности установлены статьей 28 Закона о рекламе.

Пунктом 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В рекламе, размещенной на транспортном средстве марки Hyundai Solaris с регистрационным номером М395СА69, содержится информация о том, что при реализации сберегательных программ достигается доходность до 15 % годовых.

На официальном сайте КПК «Эль-Коммерс» (www.el-commerce.com), указанном в вышеуказанной рекламе, изложены условия сберегательных программ, реализуемых КПК «Эль-Коммерс», а также имеется калькулятор, позволяющий рассчитать доходность сберегательных программ.

Так, согласно информации, размещенной на сайте, услугами кооператива могут воспользоваться только члены КПК «Эль-Коммерс» после уплаты вступительных взносов (для физических лиц 150 руб., для ИП – 3000 руб., для юридических лиц 5000 руб.), а также при условии внесения паевых взносов (для физических лиц 100 руб.,

для ИП – 1000 руб., для юридических лиц – 5000 руб.). При этом свободные средства пайщиков на срок от 1 до 24 месяцев привлекаются по ставке от 8,95% до 13,00% годовых.

В рекламе на транспортном средстве марки Hyundai Solaris с регистрационным номером М395СА69И размещена недостоверная информация о величине доходности при реализации сберегательных программ (указано до 15% годовых, в то время как максимально возможная доходность по состоянию на август 2018 года - 13% годовых, а в период с декабря 2017 года до августа 2018 года – 14,5% годовых); при этом в рекламе отсутствует информация о необходимости нести дополнительные расходы в виде вступительных и паевых взносов, что является нарушением требований пункта 4 части 3, части 7 статьи 5, пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно данным, полученным от Управления ГИБДД УМВД по Тверской области, а также Отдела по вопросам миграции Московского ОП УМВД России по г. Твери, транспортное средство марки Hyundai Solaris с регистрационным номером М395СА69, на котором размещена вышеуказанная реклама, принадлежит С.

КПК «Эль-Коммерс» письмом от 14.11.2018 № 041 сообщил, что С. не является сотрудником КПК «Эль-Коммерс», а реклама размещалась по заказу КПК «Эль-Коммерс» силами ООО «Эль Коммерс» в соответствии с договором оказания услуг по разработке и размещению рекламно-информационных материалов от 01.08.2017 № б/н (далее – Договор), что подтверждено письмом ООО «Эль Коммерс» от 03.12.2018 № 43. Согласно пунктам 1.1. и 1.2. Договора ООО «Эль Коммерс» (Исполнитель) обязалось по заданию КПК «Эль-Коммерс» оказать услуги по разработке и размещению рекламно-информационных материалов лично или с привлечением третьих лиц, оставаясь ответственным за их действия (бездействия) перед Заказчиком.

Факт реализации договора подтвержден подписанным обеими сторонами актом, являющимся приложением № 1 к Договору. Согласно акту услуги по разработке и размещению рекламно-информационных материалов Заказчика выполнены полностью и приняты Заказчиком – КПК «Эль-Коммерс», что подтверждается подписью Председателя КПК «Эль-Коммерс» ХХХ и печатью организации.

Согласно статье 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 4 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель. Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, т.е. рекламодателем является КПК «Эль-Коммерс» (ИНН 6950209160, ОГРН 1176952012456), поскольку именно КПК «Эль-Коммерс» определил конкретное содержание рекламы.

Согласно протоколу № 1 Общего Собрания Учредителей КПК «Эль-Коммерс» от 12.07.2017 председателем КПК Эль-Коммерс» назначен ХХХ.

Председатель КПК «Эль-Коммерс» ХХХ представил пояснения от 21.02.2019 № 67, в

которых сообщил, что правонарушение было совершено исключительно по его вине и просил учесть добровольное устранение допущенного нарушения и отсутствие наступления нежелательных последствий.

Нарушение рекламодателем и рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную ответственность в соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ.

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

В действиях председателя КПК «Эль-Коммерс» ХХХ имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – период с 15.08.2018 по 03.12.2018. Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998, постановление от 12.05.1998, постановление от 15.07.1999).

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего

действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 24.1 АП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административное правонарушение совершено ХХХ виновно, так как он обязан был обеспечить соблюдение требований Закона о рекламе, имел такую возможность, но не обеспечил соблюдение вышеуказанных требований, в результате чего нарушен абсолютный запрет, установленный вышеуказанным законом. Требования статьи 7 и статьи 28 Закона о рекламе абсолютны, понятны и легко исполнимы, их исполнение не сопряжено с какими-либо сложностями технического или иного характера. Форма вины – умысел, поскольку должностное лицо должно было осознавать значимость недостоверной рекламы финансовой деятельности.

Виновность ХХХ в совершении административного правонарушения подтверждается протоколом от 25.02.2018 и материалами дела № 04-5/2-6-2019 об административном правонарушении, материалами дела № 04-6/2-39-2018 о нарушении законодательства о рекламе.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушения законодательства о рекламе составляет 1 год, т.е. на момент вынесения настоящего постановления срок давности не истек.

При решении вопроса о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ учитывается следующее. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Государство уделяет особое внимание контролю содержания рекламы финансовых услуг и финансовой деятельности, о чем свидетельствуют специальные требования к рекламе вышеуказанных услуг и деятельности. Каких-либо чрезвычайных и не зависящих от ХХХ обстоятельств, которые препятствовали обеспечению исполнения требований Закона о рекламе, не установлено. Учитывая

вышеизложенное, отсутствуют основания для признания рассматриваемого правонарушения малозначительным и для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

При рассмотрении настоящего дела учтен характер совершенного административного правонарушения, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность (обстоятельства, смягчающие административную ответственность также не установлены), первичность привлечения должностного лица к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе и с учетом вышеизложенного размер штрафа подлежит определению в минимальном размере санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьей 4.5, частью 1 статьи 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – председателя Кредитного потребительского кооператива «Эль-Коммерс» (далее – КПК «Эль-Коммерс») ХХХ виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на должностное лицо –ХХХ административный штраф в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:ХХХ

*Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении 60 дней** Тверским УФАС России будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 КоАП РФ. Кроме того, Тверское УФАС России вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ.*

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 КоАП РФ в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

