

Исх.№ ВЧ-08/5892 от 05.05.2022

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> - должностное лицо, рассмотрев постановление и материалы дела об административном правонарушении, в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту нарушения требований частей 1, 13, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛ:

В ходе проведения государственного надзора Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан были установлены признаки правонарушения по факту распространения в поисковой системе «Яндекс» рекламы с текстом: «Деньги под ПТС. Автомобиль остается у Вас»(1), содержащей признаки Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Фотоизображение рекламы представлено ниже:

<...>

Согласно поступившему ответу ООО «ЯНДЕКС», реклама была размещена в рамках договора возмездного оказания услуг № 33991/15 от 01.04.2015 (Приложение № 1 к настоящему ответу), заключённого между Яндексом и ИП Мустафиным А.А. <...>.

При этом, как следует из фактических обстоятельств, рекламное объявление, размещенное в сети Интернет, представляет собой текстовое сообщение небольшого размера, функцией которого является перевод пользователя на сайт лица, разместившего объявление(2). Само объявление не может рассматриваться отдельно от сайта, на который он ведет, и не является сам по себе основанием для принятия лицом, его увидевшим, решения воспользоваться услугой либо приобрести товар. Фактически объявление, неразрывно связанное с сайтом, является частью того сайта, который открывается после «клика» на объявление, и не может рассматриваться в отрыве от самого сайта.

<...>

Согласно части 1 статьи 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.

Согласно части 2 статьи 3 Закона «О рекламе» объект рекламирования – 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 к которым направлена реклама.

В силу части 1 статьи 28 Закона 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).

Согласно пункту 24 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» в соответствии с частями 1 и 3 статьи 28 Закона о рекламе в рекламе должны быть указаны наименование или имя лица, оказывающего банковские, страховые и иные финансовые услуги, а также условия оказания этих услуг.

Наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

В соответствии с Письмом ФАС России от 21.03.2016 №АК/17292/16 «О рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности» согласно статье 7 Закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно пункту 28 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 г. №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара, однако, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом «О рекламе» к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений тили условий оказания услуг, том оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В части 13 статьи 28 Закона о рекламе содержится запрет рекламы услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом от 21.12.2013 N 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)».

Кроме того, в силу части 14 статьи 28 Закона о рекламе, если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой

лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

Соответственно, в случае выявления рекламы финансовых услуг или финансовой деятельности лица, не обладающего требуемыми законодательством лицензией разрешением, аккредитацией, либо не включенного в соответствующий реестр или являющегося членом соответствующей саморегулируемой организации, такая реклама подлежит пресечению.

Учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту, рекламирования в целом.

Спорная реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве.

Рассматриваемая реклама, расположенная на сайте «Деньги под ПТС» свидетельствует об оказании услуг по предоставлению денежных средств по договору займа. Рекламный слоган «Деньги под ПТС» не отражает полной действительности. К ней можно отнести предоставление денежных средств на возмездной основе (займ, кредит).

Исходя из содержания рекламы, можно прийти к выводу, что данная реклама направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, именно потребителей (физических лиц), которые в свою очередь являются менее защищенной категорией. Спорная реклама сформирована таким образом, что у потребителя, ознакомившегося с данной рекламой, создается впечатление (должно создаваться впечатление) о том, что объектом рекламирования является именно услуга по предоставлению денежных средств (займ) и возможность их получения у рекламодача.

Однако, из содержания рекламы также следует, что ИП Латыпов Р.Р. не является финансовым учреждением, МФО, банком, ломбардом и оказывает содействие в подборе финансовых услуг компаний-партнеров. При этом, указанная реклама финансовой услуги «Деньги под ПТС» не содержит наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела, Комиссия также пришла к выводу о наличии в действиях ИП Латыпова Р.Р. признаков нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе».

Как видно из материалов дела информация, отраженная в рекламе, является недостоверной, поскольку доводятся не соответствующие действительности сведения о предмете залога по договору займа (Паспорт транспортного средства).

Следует отметить, что в соответствии со статьей 336 ГК РФ предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, на которое может быть обращено взыскание.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Паспорт транспортного средства (далее ПТС) является документом, который, в свою очередь, предназначен для упорядочения допуска транспортных средств к участию в дорожном движении, усиления борьбы с их хищениями и другими правонарушениями на автомобильном транспорте, а также для идентификации самого транспортного средства.

Вместе с тем, ПТС должен храниться у собственников либо владельцев транспортных средств.

Из смысла вышеуказанной нормы, регулирующей такую меру обеспечения исполнения обязательства как залог имущества усматривается, что таким предметом может быть имущество, за счет которого в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником, кредитор может получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества.

Таким образом, предмет залога должен иметь стоимостную оценку, тогда как ПТС является документом, не имеющим стоимостной оценки. Следовательно, финансовая организация не сможет получить удовлетворение требований из стоимости ПТС в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения заемщиком своих обязательств.

При таких обстоятельствах, следует вывод о том, что ПТС не может являться предметом залога по договору займа.

Согласно пояснениям ИП Мустафина А.А. следует, что между ИП Мустафиным А.А. и ИП Латыповым Р.Р. заключен договор №81 от 30.12.2020 года, в соответствии с которым ИП Мустафин А.А. оказывает услуги по комплексному продвижению сайта. Согласно условиям договора ИП Мустафин А.А. (Исполнитель) по поручению и за счет ИП Латыпова Р.Р. (Заказчик) обязуется оказать услуги по продвижению сайта <https://almet.avtozaim1.ru>. Согласно пунктам 3.4.2, 3.4.3 и 3.4.4 ИП Латыпов Р.Р. (Заказчик) предоставил ИП Мустафину А.А. (Исполнитель) информацию и материалы, а также копии документов, требуемых для размещения рекламной информации в сервисах Яндекс.Директ. В соответствии вышеуказанным договором рекламодателем и рекламораспространителем является ИП Латыпов Р.Р., а ИП Мустафин А.А. лишь осуществляет настройку рекламного контента с использованием сервисов Яндекс.Директ. По состоянию на 29.09.2021 г. рекламный контент отключен.

Исходя из пояснений ИП Латыпова Р.Р. и представителя ИП Латыпова Р.Р. по доверенности Азилгареева М.Р., следует, что ИП Латыпов Р.Р. осуществляет деятельность по предоставлению информационных услуг по подбору автомобилей, информационные услуги по подбору продуктов банков в сфере автокредитования, а также комиссионную продажу автомобилей. ИП Латыпов Р.Р. не осуществляет деятельность по предоставлению гражданам потребительских

займов, в том числе под залог автомобилей. ИП Латыпов Р.Р. действует на основании агентского договора, заключенного с ООО МФК «КарМани» (ИНН 7730634468, ОГРН 1107746915781, юридический адрес: 119019, г. Москва, ул. Воздвиженка, д. 9, стр. 2, помещение 1), согласно которому ИП Латыпов Р.Р. выступает Агентом по содействию заключения договора между потенциальными клиентами и ООО МФК «КарМани» и действует от имени и за счет ООО МФК «КарМани». ООО МФК «КарМани» в свою очередь микрофинансовой организацией, включена в реестр Банка России, регистрационный номер в государственном реестре МФО 2110177000471 от 25.10.2011 г.

Однако, согласно ответу ООО МФК «КарМани», между Обществом и ИП Латыповым Р.Р. был заключен агентский договор №576-ИП от 01.06.2020 года, согласно которому ИП Латыпов Р.Р., выступая Агентом, от имени и за счет Принципала (ООО МФК «КарМани») оказывает действия по поиску потенциальных клиентов для Принципала на территории Российской Федерации, содействие потенциальным клиентам в заключении договоров займа с Принципом в рамках уставной деятельности Принципала, а также содействие в подписании всех необходимых для этого документов и договоров.

Согласно п. 2.1.24 Агент не вправе вести какую-либо деятельность от имени Принципала в качестве его уполномоченного представителя, не предусмотренную Договором, заниматься микрофинансовой деятельностью от имени Принципала.

В соответствии с п. 4.1. Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации за неисполнение или ненадлежащее исполнение условий Договора.

Согласно п. 4.2 Агент несет ответственность перед потенциальными Клиентами и третьими лицами, а также перед Принципом за предоставление недостоверной информации о Принципе, условиях получения микрозайма у Принципала, правах и обязанностях Клиента, связанных с получением микрозайма.

В силу п. 4.6 Агентского договора Агент (ИП Латыпов Р.Р.) самостоятельно несет ответственность в полном объеме за рекламу, распространяемую Агентом. Реклама, прямо или косвенно затрагивающая предмет Договора должна быть предварительно письменно согласована, минимум за 5 (пять) дней до начала рекламной кампании, Агентом с Принципом.

ИП Латыповым Р.Р. не было получено согласование на распространение рекламы финансовых услуг от имени ООО МФК «КарМани», Общество рекламу не заказывало, не передавало ИП Латыпову Р.Р. для размещения рекламные материалы, о вышеуказанной рекламе не знало и не производило оплату за нее.

На заседании Комиссии представителем ООО МФК «КарМани» по доверенности <...>также было пояснено, что Общество не предоставляет краткосрочные займы под залог ПТС. ООО МФК «КарМани» предоставляет краткосрочные займы под залог самого автомобиля, без его удержания на основании договора залога, заключенного с заемщиком. В свою очередь, данные договоры залога регистрируются на сайте Федеральной нотариальной палаты.

Кроме того, согласно дополнительным пояснениям ООО МФК «КарМани» следует, что в дисклеймере сайта ИП Латыпова Р.Р. указано ООО МФК «КарМани», однако в

описании рекламы указаны иные условия, отличающиеся от услуг предлагаемых Обществом, а именно займы под залог мототехники, снегоходов, водного транспорта и т.д. Также на сайте отражена некорректная информация про охраняемую стоянку, что не соответствует действительности, так как согласно пояснениям Общества, в процессе осуществления деятельности, самостоятельное хранение транспортные средства не осуществляется.

На основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований статьи 28 Закона «О рекламе» несет ответственность рекламодатель.

Статьей 3 Закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, то есть ИП Латыпов Р.Р. (ОГРНИП: 314165024000070, адрес: 423822, РТ, г. Набережные Челны, пр. Чулман, д. 22, кв. 246).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, 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.

Таким образом, действия ИП Латыпова Р.Р., выразившиеся в нарушении законодательства о рекламе, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения: 09.09.2021г.

Место совершения административного правонарушения является: Республика Татарстан, г. Казань.

<...>

В соответствии с частью 2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая то обстоятельство, что у ИП Латыпова Р.Р. имелись условия для соблюдения требований Закона о рекламе, оснований для признания указанного

правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не является.

Совершенное правонарушение, состав которого носит формальный характер, не является исключительным случаем, поэтому не могло быть расценено в качестве малозначительного. Ответственность за указанные деяния наступает независимо от возникновения или невозникновения общественно опасных последствий. Наступление общественно опасных последствий при совершении правонарушений с формальным составом презюмируется самим фактом совершения действий или бездействия.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, является повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Должностным лицом Татарстанского УФАС России установлены аналогичные нарушения Закона о рекламе, допущенные ИП Латыповым Р.Р. при распространении рекламы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», по факту совершения которого индивидуальный предприниматель привлечен к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ.

Постановлением Татарстанского УФАС России о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 071/04/14.3-1609/2021 от 08.09.2021, ИП Латыпов Р.Р. привлечен к административной ответственности в виде административного штрафа в виде предупреждения.

Таким образом, установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП Латыпова Р.Р.

Учитывая то обстоятельство, что у ИП Латыпова Р.Р. имелись условия для соблюдения требований Закона о рекламе, ИП Латыповым Р.Р. не приняты меры по недопущению распространения недостоверной и недобросовестной рекламы, оснований для признания указанного правонарушения в силу статьи 2.9 КоАП РФ малозначительным не имеется.

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3, части 2 и 3 статьи 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 25.1, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя Латыпова Рената Ришатовича (ИНН: 165047780691, дата присвоения ОГРНИП: 28.08.2014, ОГРНИП: 314165024000070, адрес регистрации: 423822, РТ, г. Набережные Челны, пр. Чулман, д. 22, кв. 246) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренного частью 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

<...>

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти по делу №016/04/14.3-557/2022.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу в Татарстанское УФАС России, ул. Московская д. 55, г. Казань, 420021, тел: (843) 238-30-41, а также направив на электронную почту to16-<...>@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 статьи 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в соответствии с которой неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007г. №229-ФЗ

«Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.

<...>