

ИП Д

адрес регистрации: "..."

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А58-14.3/18

г. Кызыл

г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 06 сентября 2018 года

Постановление изготовлено в полном объеме 10 сентября 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) "...", руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 26.07.2018 года и иные материалы дела № А58-14.3/18 об административном правонарушении в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя Д. (ИНН "...", ОГРН "..."), "...г.р., уроженки с. "...", паспорт серии "... № "..., выданный "..., адрес регистрации: "..., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ

### УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А58-14.3/18 рассмотрено в присутствии ИП Д.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № А58-14.3/18 ИП Д. просила заменить административное наказание, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в связи с тем, что она является субъектом малого предпринимательства и совершением правонарушения впервые.

В подтверждение своих доводов ИП Д. предоставила копию сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 05.09.2018 года,

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем и рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований часть 7 статьи 5, пункт 2 части 2, часть 3, 13 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 14.08.2018 года по делу № 04-04-02/12-18.

В адрес Тывинского УФАС России 04.05.2018 года (вх. № 1599) поступили материалы проверки Прокуратуры Республики Тыва в отношении Кредитного потребительского кооператива «ФинансИнвест».

Из материалов проверки следует, что Прокуратурой Республики Тыва была проведена проверка соблюдения требований федерального законодательства в

кредитно-банковской сфере, в том числе в отношении КПК «ФинансИнвест», в ходе которой установлено, что обособленным подразделением КПК «ФинансИнвест», осуществляющим свою деятельность на территории Республики Тыва распространялась реклама, вывешенная на дверях подъездов многоквартирных жилых домов г. Кызыл, зарегистрированная Прокуратурой РТ за вх. № 7-11-18 от 17.04.2018 года, с признаками нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», в части отсутствия в тексте рекламы информации о предоставлении займов только своим членам (гражданам) и на основании договоров займа, заключаемых между кредитным кооперативом и заемщиком – членом кредитного кооператива (пайщиком). Так же Прокуратурой Республики Тыва установлено, что обособленное подразделение КПК «ФинансИнвест» осуществляет свою деятельность на территории Республики Тыва без постановки на учет в налоговом органе по месту нахождения обособленного подразделения, в нарушение части 2 статьи 11 Налогового кодекса Российской Федерации.

К материалам проверки приложены копии следующих документов: рекламная листовка, рекламная визитка, письмо Управления ФНС России по Республике Тыва от 23.04.2018 года № 02-09/03276, пояснительная гр. Д., доверенность на гр. Д. от "...", пояснительная гр. С., доверенность на гр. С. от "...", доверенность на гр. С. от "...", трудовой договор от "...", должностная инструкция менеджера по работе с клиентами от "... года, приказ (распоряжение) о направлении работника в командировку от "... года, ИНН, выписка из ЕГРЮЛ, карточка организации, свидетельство о регистрации в реестре СРО КПК от "... года № "..., лицензия на осуществление взаимного страхования от "... года ВС № "..., ОГРН, паспорт гр. "..., распоряжение о вступлении в должность Председателя правления от 03.06.2015 года, перечень документов на оформление займа под материнский капитал в КПК «ФинансИнвест», перечень документов в Пенсионный фонд РФ для рассмотрения заявки о распоряжении суммой материнского капитала, Программа сбережений КПК «ФинансИнвест», условия предоставления займов под залог недвижимого имущества, под материнский капитал, договора займа, купли-продажи недвижимого имущества с использованием заемных средств, субаренды нежилых помещений, предписание Банка России от 29.12.2017 года.

Тывинское УФАС России, рассмотрев материалы проверки Прокуратуры Республика Тыва, установила, что листовка, вывешенная на дверях подъездов многоквартирных жилых домов г. Кызыла, содержит информацию следующего содержания: «Помощь в получении Материнского капитала; Низкая цена, гарантии законности; тел.: "... (Мегафон); КПК «ФИНАНС ИНВЕСТ»; Использование средств материнского капитала осуществляется строго в соответствии с законодательством РФ (ФЗ № 256, статья 7, часть 6.1); Мы работаем напрямую с пенсионным фондом в соответствии с законом.; Помощь в покупке и оформлении участка; Не дожидаясь трёхлетия ребенка; Огромный опыт работы; Низкая цена; Без предоплаты; Гарантия законности; Индивидуальный подход; Займ до 30 000 в день обращения; «ФИНАНСИНВЕСТ» "...", "...", Гостиница «Монгулек» 103 каб».

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 01.06.2018 года № 153 возбуждено дело № 04-04-02/12-18 в отношении КПК «ФинансИнвест» по признакам нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Определением Тывинского УФАС России от 01.06.2018 года (исх. № 4-624) у КПК

«ФинансИнвест» были запрошены сведения и документы по факту распространения рассматриваемой рекламы.

В адрес Тывинского УФАС России 24.07.2018 года (вх. № 2762) поступило письменное пояснение КПК «ФинансИнвест» о том, что рассматриваемая реклама Кооперативом не распространялась на территории г. Кызыла. По имеющимся сведениям Кооператива, распространением рассматриваемой рекламы без согласования с ним занималась "...", проработавшая в КПК «ФинансИнвест» по договору поручения от "..." года, который в свою очередь был расторгнут соглашением от 29.12.2017 года. Так же КПК «ФинансИнвест» пояснило, что выдавал займы до 29.12.2017 года, в настоящее время деятельность Кооператива приостановлена (предписание отделения Национального банка по Республике Хакасия от 27.12.2017).

В подтверждение своих доводов КПК «ФинансИнвест» приложил копии следующих документов: договор поручения от "..." года, соглашение о расторжении договора поручения от "..." года от 29.12.2017 года.

Изучив материалы настоящего дела, письменные пояснения и представленные документы лица, участвующего в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости привлечения к рассмотрению дела Индивидуального предпринимателя "..." в качестве соответчика и определением Тывинского УФАС России рассмотрение дела № 04-04-02/12-18 было отложено до 07.08.2018 года, а также Комиссией Тывинского УФАС России указанным определением были запрошены у ИП Д. сведения и документы по факту распространения рассматриваемой рекламы.

Согласно письменных пояснений ИП Д. от 03.08.2018 года (вх. № 2935) следует, что она представляла интересы Кооператива по доверенности и по договору поручения от 22.08.2017 года, который был расторгнут по инициативе Кооператива 29.12.2017 года. Рассматриваемую рекламу ИП Д. размещала лично на дверях подъездов многоквартирных домов г. Кызыла, в целях привлечения клиентов, поскольку с каждого привлеченного клиента получала от Кооператива комиссию в размере 2000 рублей, распространение рассматриваемой рекламы не согласовывала с Кооперативом, текст скачала из сети интернет, однако не приняла во внимание, что оно содержит слова «займ до 30 000 рублей» и «КПК «ФинансИнвест»».

Кроме этого, в ходе рассмотрения дела № 04-04-02/12-18 ИП Д. устно пояснила, что на момент распространения рассматриваемой рекламы не знала, что деятельность Кооператива приостановлена, также добавила, что листовки в рассматриваемой рекламой были изъяты ею полностью в ходе проведения проверки Прокуратуры РТ.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/12-18, рассмотрев письменные и устные пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

Статья 3 Закона о рекламе, понимает под рекламой информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или

поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под объектом рекламирования подразумевается товар, средство его индивидуализации, 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.

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

распространена с помощью рекламного баннера;

адресована неопределенному кругу лиц;

для привлечения внимания использованы фотоизображения семьи и дома на земле;

вызывает у потребителей ассоциацию с определенной финансовой услугой (займ);

объектом рекламирования являются услуги по получению материнского капитала, в покупке и оформлении участка, займы до 30 000 рублей, предоставляемые КПК «ФинансИнвест».

Текст вышеуказанной рекламы направлен на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования, и повышение мотивации потребителя рекламы к тому, чтобы воспользоваться предложенной финансовой услугой – выдачей займов под материнский капитал, в том числе займов до 30 000 рублей в день обращения, обратившимся лицам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

В соответствии с частью 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.

Исходя из анализа приведенных норм права, целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, способных вызвать у ее потребителя правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. Недостаточная информированность потребителя обо всех условиях рекламируемого товара (работы, услуги), имеющая место в силу недобросовестного поведения организации, предоставляющей услуги или реализующей товар, приведет к неоправданным ожиданиям названного лица, прежде всего, в отношении сделки, которую он намерен заключить. Закон не предъявляет требования указать всю существенную информацию, но обязывает формировать у ее потребителя правильное (достоверное) восприятие о соответствующей продукции (товаре, услуге).

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе следует, что реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг 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.

К условиям, влияющим на стоимость кредита/займа, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

Частью 3 статьи 28 Закона о рекламе установлено, что если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, использованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом от 21.12.2013 года № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее – Закон о потребительском кредите (займе)), для заемщика и влияющие на нее.

В свою очередь в рассматриваемой рекламе указано, что КПК «ФинансИнвест» по низкой цене гарантирует законность получения средств материнского капитала, оказывает помощь в покупке и оформлении участка, не дожидаясь трехлетия ребенка, а также выдает займы до 30 000 рублей лицам в день их обращения без предоплаты.

При этом в рамках дела № 04-04-02/12-18 Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что в рассматриваемой рекламе указаны только привлекательные условия предлагаемой финансовой услуги, а именно: «сумма займа до 30 000 рублей». Вместе с тем, иные условия, которые позволили бы потребителю оценить приемлемость условий предлагаемой услуги, такие как: процентная ставка, периодичность платежей, требования к заемщику в рекламе не указаны, в связи с чем искажается понимание о конечной сумме расходов при использовании данной финансовой услуги, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица.

Учитывая, что в рекламе финансовых услуг существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой; отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о займе приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым займом.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) под финансовой услугой понимается услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Пунктом 6 статьи 4 Закон о защите конкуренции, к числу хозяйствующих субъектов, оказывающих финансовые услуги, отнесен кредитный потребительский кооператив.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 3 Закон о потребительском кредите (займе) потребительский кредит (заем) - это денежные средства, предоставленные кредитором заемщику на основании кредитного договора, договора займа, в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее - договор потребительского кредита (займа), в том числе с лимитом кредитования.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2009 года № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» (далее - Закон о кредитной кооперации) кредитный потребительский кооператив (далее - кредитный кооператив) - это добровольное объединение физических и (или) юридических лиц на основе членства и по территориальному, профессиональному и (или) иному принципу в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков).

Согласно части 2 статьи 4 Закона о кредитной кооперации кредитный кооператив предоставляет займы своим членам на основании договоров займа, заключаемых между кредитным кооперативом и заемщиком - членом кредитного кооператива (пайщиком). Кредитный кооператив вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов своим членам в порядке, установленном Законом о потребительском кредите (займе). В силу пункта 1 части 1 статьи 6 Закона о кредитной кооперации кредитный кооператив не вправе предоставлять займы лицам, не являющимся членами кредитного кооператива (пайщиками).

Рассматриваемая реклама не содержит четкой информации о необходимости членства в кооперативе, о возникающих в связи с этим обязательствах члена кредитного кооператива по уплате членских взносов, субсидиарной ответственности по обязательствам кооператива, создавая впечатление о том, что любой желающий может получить ту или иную рекламируемую услугу.

На основании изложенного, следует, что рассматриваемая реклама содержит нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, пунктом 2 части 2, частью 3 статьи 28 Закона о рекламе, несет рекламоатель.

При этом, в материалах дела № 04-04-02/12-18 отсутствуют доказательства изготовления и распространения рассматриваемой рекламы КПК «ФинансИнвест». Договор с Д., осуществлявшей деятельность от имени и в интересах Кооператива, был расторгнут соглашением от 29.12.2017 года.

При рассмотрении дела № 04-04-02/12-18 Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что абонентский номер "... " указанный в рекламе выделен в пользование Публичным акционерным обществом «Мегафон» физическому лицу – Д, что подтверждается договором об оказании услуг № "...".

В соответствии с частью 13 статьи 28 Закона о рекламе, реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Законом о потребительском кредите (займе), не допускается.

Вместе с тем, сведения о том, что лицо, использующее в рекламе коммерческое обозначение «КПК «ФинансИнвест» осуществляет профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов ИП Д. не представлены, у Тывинского УФАС России отсутствуют, в связи с чем реклама нарушает часть 13 статьи 28 Закона о рекламе.

Факт распространения рассматриваемой рекламы ИП Д. подтвержден материалами дела и не оспаривается ею.

На основании части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 13 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель.

На основании изложенного, с учетом установленных обстоятельств, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем и распространителем рассматриваемой рекламы следует признать ИП Д., номера телефонов которой указаны в рекламе.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 18.08.2018 года по делу № 04-04-02/12-18 ИП Д. признана нарушившей часть 7 статьи 5, пункт 2 части 2, часть 3, 13 статьи 28 Закона о рекламе.

За нарушение Закона о рекламе рекламодатель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодателя, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы финансовых услуг без указания существенных условий, которые позволили бы потребителю оценить приемлемость условий предлагаемой услуги, такие как: процентная ставка, периодичность платежей, требования к заемщику, в связи с чем искажается понимание о конечной сумме расходов при использовании данной финансовой услуги, отсутствие существенной части информации о займе приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым займом.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – ИП Д. совершила административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП Д., следует отметить, что ИП Д. не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ, 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.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП Д., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ИП Д. является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

В рассматриваемом случае необходимо отметить, что ИП Д. прекратила нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе до вынесения решения по делу № 04-04-02/12-18, какого-либо вреда и последствий, наступивших после распространения вышеуказанной рекламы, существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений не установлено.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 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.



Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ИП Д. включена в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ИП Д. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения ИП Д. Закона о рекламе - 17 апреля 2018 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Д. виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить на должностное лицо – индивидуального предпринимателя Д., по факту совершения ею административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления "..."