

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/14.3-1191/2022

о назначении административного наказания

«25» июля 2022 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.3-1191/2022 от 11.07.2022г. об административном правонарушении, и материалы административного дела в отношении ИП Муленковой М.А. (<...> по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие: ИП Муленковой М.А. (уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 20284э от 17.11.21) по факту распространения в социальной сети Instagram.com ненадлежащей рекламы.

Как указывается в заявлении, в разделе просмотра «сторис» у заявителя появилась реклама аккаунта basis.finans, содержащая в контексте рекламного баннера следующую формулировку: «Ипотечный сервис №1». При этом, реклама не содержит критериев сравнения и подтверждений указанной информации.

К заявлению представлен скриншот публикации следующего содержания.

«basis.finans Реклама

ЗАРАБОТАЙ НА ИПОТЕКЕ И РЕФИНАНСИРОВАНИИ ИПОТЕЧНЫХ КРЕДИТОВ СТАНЬ ПАРТНЕРОМ ВОЗНАГРАЖДЕНИЕ ЗА КАЖДУЮ СДЕЛКУ!

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ПОМОЩЬ В ОДОБРЕНИИ КРЕДИТА:

- МИНИМАЛЬНЫЙ ПАКЕТ ДОКУМЕНТОВ*
- СКИДКИ НА ТАРИФЫ ОТ ПАРТНЕРОВ БАНКОВ И СТРАХОВЫХ КОМПАНИЙ*
- ВЫСОКИЙ ПРОЦЕНТ ОДОБРЕНИЯ В ВЕДУЩИХ БАНКАХ*
- ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЙ МЕНЕДЖЕР НА ВСЕХ ЭТАПАХ ПОЛУЧЕНИЯ КРЕДИТА*

БАЗИС ФИНАНС

ИПОТЕЧНЫЙ СЕРВИС №1

МЫ ВЫДАЛИ КРЕДИТОВ НА 34.5 МЛРД Р.»

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Базис Девелопмент» представлены пояснения и документы (вх. № 21573 от 08.12.21), согласно которым основным видом деятельности ООО «Базис Девелопмент» (ИНН 5407496536 ОГРН 1145476061389) является деятельность агентств недвижимости за вознаграждение или на договорной основе.

В целях индивидуализации оказываемых услуг ООО «Базис Девелопмент» использует коммерческое обозначение «БАЗИС ФИНАНС», не являющееся фирменным наименованием и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц, что соответствует положениям ст. 1538 и ст. 1539 ГК РФ.

Аккаунт социальной сети Instagram, доступный по адресу: [Instagram.com/bazis.finaiis/](https://www.instagram.com/bazis.finaiis/) служит распространению информации о деятельности, в том числе рекламного характера, ООО «Базис Девелопмент» под коммерческим обозначением «БАЗИС ФИНАНС». Связь указанного юридического лица с коммерческим обозначением является публично открытой и подчеркнутой информацией, т.к. в аккаунте, явным образом размещены реквизиты ООО «Базис Девелопмент»: ИНН; КПП и коммерческое обозначение «БАЗИС ФИНАНС».

Наполнение аккаунта [Instagram.com/bazis.finans/](https://www.instagram.com/bazis.finans/), а также непосредственно рекламную деятельность ООО «Базис Девелопмент», на основании договора услуг №01-12/2020 от 01.12.2020 г., и договора услуг №АД/ИП-Мул-01/02-2021, осуществляет ИП Муленкова М.А. ОГРНИП 319774600707250.

Для осуществления рекламной деятельности, исполнитель ИП Муленкова М.А. получала от ООО «Базис Девелопмент» информационные материалы, освещающие деятельность юридического лица, в числе которых ИП Муленковой М.А. был передан диплом, выданный АО Банком «ДОМ.РФ» о том, что партнер ООО «Базис Девелопмент» по результатам работы за 2020 г. занял первое место по продаже ипотечных программ АО «Банка ДОМ.РФ», что и было интерпретировано исполнителем оказываемых услуг по своему усмотрению в рекламном сообщении.

Кроме того, в 2021 г. практически ежемесячно АО «Банк ДОМ.РФ» направляет в адрес ООО «Базис Девелопмент» официальные письма о результатах работы компании, содержащие информацию о том, что ООО «Базис Девелопмент» занимает первое место в продажах ипотеки по стандартам Банка ДОМ.РФ.

В рамках действующих договоров оказания услуг исполнитель ИП Муленкова М.А. решает задачу создания заявок на получения услуг, предоставляемых ООО «Базис Девелопмент», и с этой целью, разрабатывает рекламные стратегии, рекламные сообщения, дизайн-макеты, а также размещает их в рекламной сети [Instagram.com](https://www.instagram.com), не согласовывая с Заказчиком в отдельности рекламные макеты и сообщения. Таким образом, ООО «Базис Девелопмент» не согласовывало данный макет и не располагало информацией о содержащемся в нем выражении «Ипотечный сервис №1».

На основании изложенного, предоставить какие-либо документы, подтверждающие утверждение юридическим лицом рекламного макета, содержащего выражение «Ипотечный сервис №1» не представляется возможным, ввиду их отсутствия.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон «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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Товар, согласно п.3 ст.3 Закона «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы – адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам компании «Базис финанс»), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, в соответствии с Законом «О рекламе» она является рекламой.

В силу п.1 ч.3 ст.5 Закона «О рекламе» **недостовойной** признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Как отмечено в Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», 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. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоовойной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Рассматриваемая реклама содержит утверждение «ИПОТЕЧНЫЙ СЕРВИС №1». При этом, в рекламе отсутствуют конкретные критерии, по которым осуществляется

сравнение и которые имеют объективное подтверждение.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе». Ответственность за нарушение п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе» несет рекламодаделец (ст. 38 Закона «О рекламе»).

В соответствии с информацией, представленной ООО «Базис Девелопмент», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Муленкова М.А.<...>

В ответ на Определение о возбуждении дела от 14.01.2022г., ИП Муленкова М.А. представила пояснения и документы (вх. № 1239э от 26.01.22), согласно которым наполнение аккаунта Instagram.com/bazis.finans/, а также непосредственно рекламную деятельность ООО «Базис Девелопмент», на дату нарушения ИП Муленкова М.А. осуществляла на основании договоров услуг №01-12/2020 от 01.12.2020 г., и №АД/ИП-Мул-01/02-2021, являясь, таким образом, контрагентом юридического лица, и лицом, выполняющим поручение о размещении рекламы, в рамках действующих договоров.

Для осуществления рекламной деятельности, ИП Муленкова М.А. получала от ООО «Базис Девелопмент» информационные материалы, освещающие деятельность юридического лица, на основании которых, самостоятельно разрабатывала рекламные стратегии, сообщения, дизайн-макеты, а также размещала их в рекламной сети Instagram.com.

В числе переданных ООО «Базис Девелопмент» информационных материалов находились следующие документы:

- диплом, выданный АО Банком «ДОМ.РФ» о том, что партнер ООО «Базис Девелопмент» по результатам работы за 2020 г. занял первое место по продаже ипотечных программ АО «Банка ДОМ.РФ»,

- официальные письма АО «Банк ДОМ.РФ» за декабрь 2020 г., январь- апрель, июль, октябрь 2021 г., свидетельствующие о результатах работы ООО «Базис Девелопмент» в 2020-2021 гг., который занимал 1-ое место в продажах ипотеки по стандартам Банка ДОМ.РФ.

На основании представленных документов, ИП Муленковой М.А. разработан и размещен в сети Instagram.com макет с информацией о содержащемся в нем выражении «Ипотечный сервис №1».

ИП Муленкова М.А. также отмечает, что ее действия не носили умышленного характера в нарушении законодательства о рекламе. К выводу о том, что заказчик услуг, является первым в выдаче ипотечных кредитов, ИП Муленкова М.А. пришла исходя из информации содержащихся в представленных документах.

Таким образом, своими действиями ИП Муленкова М.А. нарушила требования п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

Решением по делу № 054/05/5-48/2022 от 10.02.2022г. ИП Муленкова М.А. признана нарушившей п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.4 ст.38 Закона «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 административного правонарушения – 17.11.2021г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы образует состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем [законодательства](#) о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 4 настоящей статьи](#), [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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тыс. рублей.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях индивидуального предпринимателя состава административного правонарушения.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

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

Как следует из диспозиции части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в сфере государственного регулирования рекламы.

Объективная сторона правонарушения выражена в нарушении рекламодателем общих требований к рекламе. Объективная сторона правонарушения, совершенного ИП Муленковой М.А., выражается в указании в рекламе утверждения «*ИПОТЕЧНЫЙ СЕРВИС №1*», без указания критериев, по которым осуществляется сравнение и которые имеют объективное подтверждение.

Субъектом данного правонарушения является ИП Муленкова М.А.

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины предпринимателя, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от предпринимателя не зависящих.

Доказательств принятия ИП Муленковой М.А. всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ИП Муленковой М.А. усматривается вина, предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ИП Муленковой М.А. не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с 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.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ИП Муленковой М.А. к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, установленными пунктами 4,7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность,

предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

В соответствии с п. 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 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно п.2 ст. 3.4 КоАП РФ, 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП Муленкова М.А. является субъектом малого предпринимательства. Дата включения в реестр 10.01.2020г.

Данное правонарушение совершено ИП Муленковой М.А. 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 отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Муленкову М.А. <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.
2. Применить к ИП Муленковой М.А. меру административной ответственности в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 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.