РЕШЕНИЕ

24 октября 2012 г. г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И.Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А. Скоп - специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 30, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя Дудина Р.А. (ИНН 540962549804) по факту распространения в марте 2012 года на фасаде здания по адресу г.Новосибирск, ул. Ленина, д. 3 / ул.Советская, д.16, рекламы:

«МММ-2011 / www.11-mmm.com / Здесь живут деньги / не надоело РАБотать за гроши? / Стань свободным человеком! / нас уже больше 5 млн.! / помощь при регистрации: Новосибирск .... / sergey-mavrodi.com», а также по адресу: г.Новосибирск, ул. Б.Хмельницкого, 3 рекламы: «МММ-2011 / Здесь живут деньги / www.11-mmm.com / не надоело РАБотать за гроши? / Стань свободным человеком! / нас уже больше 15 млн.! / помощь при регистрации: Новосибирск .... / www.11-mmm.com», с признаками нарушения ч.1 ст.28 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), согласно которой 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),

в присутствии представителей:

заявителя - <…> , прокуратура г.Новосибирска (не явились, уведомлены надлежащим образом);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – Индивидуального предпринимателя Дудина (ИНН 540962549804), «…»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 1319 от 21.02.201), переданное Управлением рекламы мэрии г.Новосибирска, и Прокуратурой Новосибирской области (вх.№ 1360 от 24.02.2012г.), а также заявление Прокуратуры г. Новосибирска (вх.№ 6233 от 01.08.2012г.) о

распространении в г.Новосибирске рекламы проекта «МММ 2011» на здании по ул.Ленина, д.3 и Богдана Хмельницкого, д.3.

Актом фиксации информации от 05 марта 2011г. на фасаде здания по адресу: г.Новосибирск, ул. Ленина, д. 3 / ул.Советская, д.16 (на уровне между третьим и шестым этажами здания) установлено размещение следующей информации:

«МММ-2011 / www.11-mmm.com / Здесь живут деньги / не надоело РАБотать за гроши? / Стань свободным человеком! / нас уже больше 5 млн.! / помощь при регистрации: Новосибирск.... / sergey-mavrodi.com».

Также Управлением рекламы мэрии г.Новосибирска был представлен эскиз размещения рекламной конструкции по адресу: г.Новосибирск, ул. Б.Хмельницкого, д. 3 (вх.№ 7523 от 11.09.2012г.), согласно которому, по указанному адресу размещалась следующая информация:

«МММ-2011 / Здесь живут деньги / www.11-mmm.com / не надоело РАБотать за гроши? / Стань свободным человеком! / нас уже больше 15 млн.! / помощь при регистрации: Новосибирск .... / www.11-mmm.com».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламой признается 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 пункту 2 статьи 3 ФЗ «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 внимания к которым направлена реклама.

Актом осмотра сайта от 15 марта 2011г. произведен осмотр указанного Интернет-сайта www.sergey-mavrodi.com. Согласно информации, размещенной на указанном сайте, посредством реализации проекта Сергея Мавроди «МММ-2011. Мы Можем Многое» предлагается осуществлять деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц.

ФЗ «О рекламе» не содержит понятия финансовой услуги. Однако согласно п.2 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц. Таким образом, для целей ФЗ «О защите конкуренции» финансовыми услугами являются конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением и (или) размещением денежных средств, в случае, если такие услуги оказываются финансовой организацией. Перечень финансовых организаций содержится в п.6 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» и является закрытым.

При этом, основным содержательным признаком отнесения той или иной услуги к финансовой, указанным в п.2 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», является существо

осуществляемой деятельности – то есть привлечение или размещение денежных средств юридических и физических лиц либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

В ст. 28 ФЗ «О рекламе» содержатся требования, предъявляемые к рекламе деятельности, связанной с привлечением денежных средств физических лиц для строительства жилья на основании договора участия в долевом строительстве, а также к рекламе таких организаций, как жилищные, жилищно-строительные кооперативы, жилищные накопительные кооперативы, то есть к рекламе услуг, оказываемых организациями, не являющимися финансовыми по смыслу Федерального закона «О защите конкуренции».

Изложенное позволяет сделать вывод, что понятие финансовой услуги для целей ФЗ «О рекламе» включает не только услуги, прямо указанные в Федеральном законе «О защите конкуренции», но также и другие услуги, связанные с привлечением либо предоставлением денежных средств. При этом для целей ФЗ «О рекламе» необходимо учитывать правовое регулирование финансовых услуг, установленное также иными нормативными актами.

Так, например, Федеральный закон «Об ипотеке (залоге недвижимости)» (статьи 76, 77) предусматривает возможность получения целевого займа для приобретения или сооружения жилого дома или квартиры не только от банка или иной кредитной организации, но и от другого юридического лица соответственно по договору кредита или целевого займа.

Из положений Гражданского кодекса Российской Федерации (статья 807, пункт 2 статьи 819) следует, что нормы о кредите являются специальными по отношению к займу, при этом субъектный состав договора займа не ограничен. Однако согласно правовой позиции, изложенной в пункте 4 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 10.08.1994 № С1-7/ОП-555, услуги по предоставлению займа не должны носить систематического характера.

Из анализа положений ст. 28 ФЗ «О рекламе» (реклама финансовых услуг) с учётом приведённых норм следует, что по своей природе и правовой цели услуги по предоставлению займа лицами, не являющимися кредитными организациями, аналогичны финансовым услугам кредитных организаций.

Таким образом, реклама деятельности лица, не являющегося кредитной организацией, по привлечению и (или) размещению денежных средств юридических и физических лиц, может рассматриваться как реклама финансовых услуг.

Как следует из разъяснений ФАС России № АК/36833 от 28.09.2011 «О рекламе МММ», деятельность, указанная на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, связана с привлечением денежных средств физических лиц. Соответственно, услуги, оказываемые в рамках осуществления подобной деятельности, подпадают под понятие финансовой услуги.

Исходя из способа размещения вышеуказанной информации, следует, что данная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовой услуге), способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке,

то есть отвечает всем требованиям п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе». Следовательно, рассматриваемая информация, размещенная на фасаде здания по ул.Ленина, д.3, а также по ул. Б.Хмельницкого, д.3 (г.Новосибирск), является рекламой.

Таким образом, реклама указанной деятельности должна соответствовать положениям ст. 28 ФЗ «О рекламе», устанавливающей специальные требования к рекламе финансовых услуг.

Согласно ч.1 ст.28 ФЗ «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). Рассматриваемая реклама данную информацию не содержит, что указывает на нарушение ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

В соответствии с п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с ч.1 ст. 19 ФЗ «О рекламе», распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Разрешение № 8001 на установку рассматриваемой рекламной конструкции по адресу: г.Новосибирск, ул. Ленина, д. 3, выдано мэрией г.Новосибирска 26.12.2011г., а также разрешение № 3054 на установку рекламной конструкции по адресу : г.Новосибирск, ул. Б.Хмельницкого, д.3, выдано мэрией г.Новосибирска 02.05.2012г. Индивидуальному предпринимателю Дудину (ИНН 540962549804). Таким образом, ИП Дудин Р.А. является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Из пояснений представителя ИП Дудина Р.А. следует, что 20.12.2011г. ИП Дудину Р.А. поступило обращение о размещении рекламы на фасаде здания по адресу: г.Новосибирск, ул. Ленина, д.3, с рекламным содержанием информации о «МММ»; предложили заключить договор с частным лицом на размещение наружной рекламы сроком на один год. Все переговоры по данному размещению проводились с «…» (представителем от «МММ»). Вследствие переговоров было

достигнуто соглашение о размещении рекламы еще на одном фасаде здания по адресу г.Новосибирск, ул. Б.Хмельницкого, д.3. По вышеуказанной договоренности ИП Дудин Р.А. предоставил «…» разрешение доступа к данным рекламным местам, для дальнейшего монтажа баннера, печать и монтаж которого должны были осуществлять самостоятельно.

По договоренности между ИП Дудиным Р.А. и «…» после данных действий по размещению рекламы должен был быть подписан договор «о размещении рекламы» сроком на один год с последующей оплатой за экспонирование данных рекламных мест.

После размещения данной рекламы, подписание договора так и не состоялось по причине отсутствия ИП Дудина Р.А. в г.Новосибирске с 25.12.2011г. по 20.01.2012г. После возвращения в г.Новосибирск, все попытки связаться с «…» для заключения договора и получения оплаты за аренду рекламных мест не были успешными. Поскольку у ИП Дудина Р.А. не было денежных средств для демонтажа рекламных баннеров «МММ», реклама с декабря 2011г. по март 2012г. размещалась на указанных выше рекламных местах, до момента снятия рекламы своими силами.

Таким образом, представитель «…» указывает на то, что в действиях Дудина Р.А. отсутствует состав административного правонарушения, и дело подлежит прекращению на основании п.2 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ.

Комиссия не находит основания для прекращения производство по делу, поскольку материалами дела установлено, что ИП Дудин Р.А. является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы по смыслу действующего законодательства РФ.

Поскольку реклама проекта «МММ-2011» была добровольно демонтирована силами ИП Дудина Р.А., выдача предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе является нецелесообразной.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию:

«МММ-2011 / www.11-mmm.com / Здесь живут деньги / не надоело РАБотать за гроши? / Стань свободным человеком! / нас уже больше 5 млн.! / помощь при регистрации: Новосибирск ..../ sergey-mavrodi.com», «МММ-2011 / Здесь живут деньги / www.11-mmm.com / не надоело РАБотать за гроши? / Стань свободным человеком! / нас уже больше 15 млн.! / помощь при регистрации: Новосибирск.... / www.11-mmm.com», распространявшуюся в марте 2012 года на фасаде здания по адресу: г.Новосибирск, ул. Ленина, д. 3 / ул.Советская, д.16, и ул. Б.Хмельницкого, д.3, соответственно, ненадлежащей рекламой, а Индивидуального предпринимателя Дудина .... (ИНН 540962549804) нарушившим ч.1 ст. 28 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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).

В связи с добровольным устранением нарушения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе ИП Дудину Р.А. не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 1 ноября 2012 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии _____ И.В. Волохина

_____И.Р. Носкова

_____ Е.А. Скоп