

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 52-14.3 ч.1/2018

об административном правонарушении

22 августа 2018 года г. Челябинск

Я, вр.и.о.руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> рассмотрев материалы административного дела №52-14.3 ч.1/2018, возбужденного в отношении <...> (_____)

(далее – <...>)

в отсутствие <...>, извещенной о времени и месте рассмотрения дела (определение исх. № 8418/08 от 22.06.2018), что подтверждается данными с сайта Почта России (почтовый идентификатор 45499424026650),

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Соболев Н.В.,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России при осуществлении государственного контроля за соблюдением рекламного законодательства установлено следующее.

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица о распространении на Интернет-ресурсе jazzkredit74.ru рекламы о кредитовании физических лиц под залог недвижимости с нарушением рекламного законодательства.

Специалистами Челябинского УФАС России 27.09.2017 осуществлен осмотр Интернет-сайта jazzkredit74.ru, в результате которого установлено, что на главной странице указанного Интернет-ресурса присутствует рекламный баннер с информацией «Музыка быстрых денег», а также сведения о предоставлении кредита под залог недвижимости. Здесь же указаны контактные данные: г. Челябинск, ул. С. Кривой, 43, тел: (351) 238-55-52, г. Магнитогорск, тел: +7 (912) 300-34-19.

Регистратор доменного имени jazzkredit74.ru ООО «Регистратор Р01» в письме вх. № 12884 от 03.10.2017 указал, что администратором доменного имени является гр. <...>.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи www.rossvyaz.ru, телефонный номер <...> -912-200-34-19 входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МТС» (Челябинская область), телефонный номер <...> -351-238-55-52 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл» (Челябинская область).

ПАО «МТС» в письме вх. № 13176 от 10.10.2017 по запросу Челябинского УФАС России указало, что телефонный номер <...> -912-200-34-19 принадлежит ООО «Км-Партнер».

ООО «Т2 Мобайл» в письме вх. № 12864 от 03.10.2017 по запросу Челябинского УФАС России указало, что абонентом телефонного номера <...> является гр. <...>.

Челябинское УФАС России возбудило дело № 115-08/2017 в отношении гр. <...> по признакам нарушения рекламного законодательства.

<...> в письме вх. № 14387 от 01.11.2017 указала, что является администратором доменного имени jazzkredit74.ru. Посредством данного сайта она не оказывает финансовые услуги и не осуществляет финансовую деятельность, сайт создан для оказания услуг ипотечного брокериджа – услуг по подбору, оформлению и получению ипотечных займов. По мнению <...>, содержание сайта свидетельствует о том, что она рекламирует лишь посреднические услуги по предоставлению кредитов и займов.

В письме вх. 17383 от 28.12.2017 <...> указала, что она рекламирует услуги по выдаче займов под залог недвижимости, предоставляемые её супругом ИП <...>; оказывает услуги по получению займов и по предоставлению займов под залог недвижимого имущества в рамках договор подряда №5/юр от 15.02.2017 между ней и ИП <...>

Челябинским УФАС России установлено следующее.

На Интернет-сайте 27.09.2017 jazzkredit74.ru присутствуют сведения:

«ДжазКредит. Срочный кредит под залог недвижимости»;

«Нашими заемщиками становятся, если...»;

«Срочный займ на любые цели (деньги быстро - Челябинск)...»;

«Деньги под залог недвижимости быстро и срочно в долг. Челябинск. Мы не обещаем помочь в получении денег в долг. Мы выдаем деньги под залог: квартир, коммерческой и загородной недвижимости, земельных участков. Займ под залог недвижимости в Челябинске - это возможность получить кредит под залог деньгами в существенном размере, и использовать его для развития бизнеса и иных проектов, связанных с улучшением жизненных условий»;

«мы выдаём деньги под залог и в выходные дни»;

«В отличие от большинства банков в наших договорах нет условий, написанных мелким шрифтом, и фраз двоякого толкования. Все условия договора будут разъяснены заёмщику до сделки и останутся неизменными на весь период займа под залог...»;

«мы руководствуемся Федеральным законом РФ № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)». В случае обращения взыскания на объекты нежилой недвижимости, мы действуем в соответствии с Соглашением о внесудебном порядке обращения взыскания, которое заключается до выдачи кредитных средств».

Факт размещения рекламы на Интернет-сайте jazzkredit74.ru подтверждается актом осмотра от 27.09.2017, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

Присутствующие в рекламе сведения о предоставлении займов, словосочетания «Мы выдаем», «нашими заемщиками», слова «Кредит», «Займ», «Залог» и т.п. указывают, что лицо, использующее коммерческое обозначение «ДжазКредит» осуществляет финансовую деятельность.

Администратором доменного имени jazzkredit74.ru с 18.01.2011 по настоящее время является гр. <...>, что подтверждается её письменными пояснениями вх. 17383 от 28.12.2017, а также письмом ООО «Регистратор Р01» вх. № 12884 от 03.10.2017.

Из представленных администратором доменного имени гр. <...> документов усматривается, что фактически указанную в рекламе финансовую деятельность по предоставлению денежных средств физическим лицам под залог недвижимого имущества осуществляет её супруг - ИП <...>

Так, в силу пунктов 1.1., 1.3. договора подряда № 5/юр от 15.02.2017 между гр. <...> и ИП <...>, гр. <...> берет на себя функции привлечения клиентов для получения у Заказчика займов под залог недвижимого имущества и юридического сопровождения судебного взыскания на предмет залога; размещает рекламу об условиях предоставления займов, консультирует клиентов от имени Исполнителя и т.п.

На то, что указанную в рекламе финансовую деятельность по предоставлению денежных средств физическим лицам под залог недвижимого имущества осуществляет ИП <...> указал и Заявитель при обращении в антимонопольный орган.

Так, Заявителем в подтверждение того, что ИП <...> осуществляет финансовую деятельность представлены копии следующих документов: договор займа № 07/01 от 18.07.2017; договор залога (ипотеки) № 07/01И от 18.07.2014; договор поручительства № 07/0111 от 18.07.2014; договор займа № 08/11 от 05.08.2014, договор залога (ипотеки) № 08-11И от 05.08.2014, договор поручительства № 08-111 от 05.08.2014, дополнительное соглашение к договору залога № 07-01И от 18.07.2014, дополнительное соглашение к договору займа № 07-01от 18.07.2014, договор займа № 02/10-2015-3 от 26.02.2015, договор залога (ипотеки) №02/10-2015И-3 от 26.02.2015, договор залога (ипотеки) №02\ 10-2015И-3 от 26.02.2015 между Заявителем и ИП. <...>, <...> и гр. <...>, расписки от 18.07.2014, 05.08.2014, от 24.10.2014, от 26.02.2015 о получении Заявителем денежных средств от ИП <...>, расходные кассовые ордера ИП <...> б/н от 18.07.2014, от 24.07.2014, от 05.08.2014, 26.02.2015.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

В силу Федерального закона «О рекламе» до потребителя должна доводиться информация о лице, оказывающем финансовые услуги, в связи с чем, в рекламе банковских, страховых и иных финансовых услуг в обязательном порядке следует указывать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги. Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей. (Постатейный комментарий к Федеральному закону «О рекламе» (Бадалов Д.С., Василенкова И.И., Карташов Н.Н., Котов С.Ф., Никитина Т.Е.).

В рекламе указано коммерческое обозначение «ДжазКредит» и отсутствуют сведения о лице, осуществляющим финансовую деятельность (для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и отчество), а именно - индивидуальный предприниматель <...>, в связи с чем реклама нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Из материалов дела усматривается, что ИП <...> является индивидуальным предпринимателем (свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, дата регистрации 09.12.1999).

Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом экономической деятельности ИП <...> является торговля оптовая играми и игрушками, дополнительный вид деятельности предоставление денежных ссуд под залог недвижимого имущества.

Из копий договоров займов, представленных Заявителем усматривается, что с 2014 года ИП <...> заключает с физическими лицами договоры займа от 100 000 рублей. Согласно пунктам 1.4 данных договоров целевое назначение займов: на капитальный ремонт комнаты и т.п., то есть в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. В договорах указаны сроки выдачи и возврата займов, процентная ставка за пользование займом и т.п. Данные договоры также обеспечены залогом имущественных прав – ипотека, что усматривается из копий договоров залога (ипотеки), представленных Заявителем.

Изложенные в договорах займа условия (о процентах, сроке, неустойке и др.), их письменное оформление по подобию кредитных договоров (договоров займа), предоставляемых кредитными (микрофинансовыми) организациями гражданам, указывают на то, что ИП <...> предоставил Заявителю и иным физическим лицам потребительский (микрофинансовый) заем.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - это деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

При этом согласно статье 4 Закона о потребительском кредите профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов некредитными финансовыми организациями осуществляется в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Такой порядок деятельности установлен Федеральными законами "О ломбардах", "О кредитной кооперации", "О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях", "О сельскохозяйственной кооперации".

Согласно письму ФАС России от 31.07.2014 N АД/30890/14 "О рекламе финансовых услуг" из числа финансовых организаций (в том числе некредитных финансовых организаций, поименованных в статье 76.1 Федерального закона "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" и поднадзорных Банку России, а также указанных в пункте 6 статьи 4 Федерального закона "О защите конкуренции" и не поднадзорных Банку России) индивидуальными предпринимателями могут являться только страховые брокеры. Таким образом, несмотря на норму пункта 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите, содержащую формальное указание на возможность осуществления профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов индивидуальными предпринимателями, фактически они не имеют возможности ее осуществлять.

Позиция Челябинского УФАС России по указанному вопросу подтверждена также судебной практикой, в частности апелляционным определением Ульяновского областного суда от 22.12.2015 по делу N 33-5264/2015.

Поскольку ИП <...> в силу закона не может заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов, в том числе обязательства заемщика по которым, обеспечены ипотекой реклама нарушает часть 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, за нарушение части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из пункта 1.4 договора подряда № 5/юр от 15.02.2017 между гр. <...> и ИП <...>, усматривается, что <...> осуществляет деятельность по размещению рекламы самостоятельно и за свой счет.

Рекламодателем и рекламораспространителем рекламы надлежит признать гр. <...> администратора домена jazzkredit74.ru, определившую содержание рекламы и разместившую её на Интернет-ресурсе.

- ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 07 марта 2018 года по делу № 115-08/2017.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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 пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что <...> в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имела реальную возможность не размещать на Интернет-сайте jazzkredit74.ru рекламу «ДжазКредит. Срочный кредит под залог недвижимости...» с нарушением требований частей 1, 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», однако ею не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у <...> вины в совершении вменяемого ей нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина <...> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении рекламы со сведениями: «ДжазКредит. Срочный кредит под залог недвижимости...», в результате чего допущено нарушение требований частей 1, 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны

учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Реклама распространялась на Интернет-сайте jazzkredit74.ru 27.09.2017, что подтверждается скрин-шотами и актом осмотра, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

Установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения <...> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 27 сентября 2018 года, в связи с чем привлечение <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований частей 1, 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновной в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение <...> к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, ему может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере двух тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Применить к <...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **2 000 (две тысячи) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: **УИН 16188082200001331010**, КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 шестидесяти 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 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

- соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 22 августа 2018 года в отсутствие <...>.