

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № АР-01-12

об административном правонарушении

29.02.2012г.

г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан - начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев, материалы дела об административном правонарушении № АР-01-12, материалы дела №Р-239-11 в отношении юридического лица ГУП РБ РИК "Октябрь",

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (в ред. Федерального закона от 03.06.2011 № 115-ФЗ).

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 26.01.2011 №30) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

23.12.2011г. управлением Федеральной антимонопольной службы по РБ возбуждено дело №Р-239-11 в отношении рекламы: "Кредит Окна ПВХ стальные и межкомнатные двери жалюзи, ролставни натяжные потолки Автоматические ворота Бетонные заборы Подробности по тел. <...>...", размещенной в Районной общественно-политической газете "Октябрь" №81-82 (8747-8748) от 08.10.2011г., рекламодатель - магазин "Евростиль" (Миякинский район, с.Киргиз-Мияки, ул.Ленина, 38/2), рекламораспространитель - ГУП РБ РИК "Октябрь" (Миякинский район, с.Киргиз-Мияки, ул.Ленина, 19), так как данная реклама размещена с

признаками нарушения требований части 1 статьи 28 Федерального закона "О рекламе" №38-ФЗ от 13 марта 2006г., в части того, что:

- 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 данной рекламе услуг по предоставлению кредита наименование лица, предоставляющего эти услуги, отсутствует.

В соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению ч. 1 ст.28 названного Закона возложена как на рекламодателя, так и на рекламодателем.

Реклама – это информация, которая должна быть распознаваема потребителями без специальных знаний. Данный рекламный модуль составлен таким образом, что у потребителя создается ложное впечатление о том, кто выдает кредит. Таким образом, потребитель вводится в заблуждение, т.к. не указано лицо, предоставляющее кредит

Согласно части 1 статьи 819 ГК РФ по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. Согласно статьи 1 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 "О банках и банковской деятельности" кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ имеет право осуществлять банковские операции. Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности банковские операции.

Таким образом, право на заключение кредитного договора имеет банк или иная кредитная организация. Так же, согласно статьи 13 Федерального закона "О банках и банковской деятельности" осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России.

Исходя из требований законодательства, выдавать безналичные денежные средства (кредит) может только имеющая лицензию Центробанка организация. Это установлено в Федеральном законе "О банках и банковской деятельности. Предметом кредитного договора в отличии от договора займа являются не деньги как вещи, а денежные средства вообще (п.1. ст.819 ГК РФ). Вместе с тем, кредитный договор ограничен тем, что займодавцем может быть только банк или иная кредитная организация.

В Федеральном законе "О банках и банковской деятельности", а именно в статье 5, говорится, что к банковским операциям относятся: 1) привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок; 2) размещение указанных в пункте 1 части первой настоящей статьи привлеченных средств от своего имени и за свой счет..."

Кредит выступает как сделка, а банковская операция - это технология ее проведения. Таким образом, в Федеральном законе эта технология обозначена термином "Размещение денежных средств".

Согласно комментария к письму Минфина России от 03.05.2007 №03-03-06МУ257 выдача кредитов - банковская операция. Платой за пользование средствами, которые получила фирма-заемщик, являются проценты.

Так же, вышеуказанная реклама, размещена с признаками нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе", в части того, что:

- 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.

В соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению ч. 7 ст.5 названного Закона возложена на рекламодателя.

Текст вышеуказанной рекламы свидетельствует о распространении в Районной общественно-политической газете "Октябрь" помимо рекламы товаров и организаций, реализующих указанные товары, так и рекламу финансовых услуг – "кредита", предоставляемого в связи с покупкой указанного товара.

Поскольку в указанных рекламах, указана финансовая услуга – "кредит", которая направлена на формирование у потребителей желания ею воспользоваться, то существенной является также подробная информация, относящаяся к кредиту, поэтому отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о кредите приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым кредитом.

10.01.2012г. Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что согласно представленных документов ИП <...>., рекламодателем вышеуказанной рекламы является не магазин "Евростиль", а ИП <...>.

10.01.2012г. от директора (главного редактора) ГУП РБ РИК "Октябрь" <...> поступили письменные объяснения (вх.№159 от 10.01.2012г.) о том, что он как директор (главный редактор) ГУП РБ РИК "Октябрь" должен и обязан был проконтролировать выпуск газеты, содержание рекламных текстов. Но из-за плотного рабочего графика, нарушение не усмотрел. Свою вину признает. Так же, были представлены копии следующих документов: объяснительная рекламного агента; приказ №8 «О дисциплинарном взыскании» от 25.10.2011г; должностная инструкция рекламного агента от 01.02.2011г; должностная инструкция главного редактора от 01.11.2010г; акт №261 на выполнение работ-услуг; договор на оказание рекламных услуг №10 от 10.01.2011г; приложение к договору №10 от 04.10.2011г; приказ №159 от 01.04.2008г; приказ №495-00 от 31.10.2011г; приказ №134-ОД от 23.04.2010г; устав ГУП РБ РИК "Октябрь" от 02.11.2009г; изменения в устав ГУП РБ РИК "Октябрь" от 26.10.2011г; свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИН№ТУ 02-00554 от 18.05.2011г; свидетельство о государственной регистрации юридического лица от 02.12.2009г; свидетельство о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения от 02.12.2009г; выписка из Единого государственного реестра юридических лиц №1156 от 16.11.2011г; свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 16.11.2011г; информационное письмо об учете в Статрегистре Росстата; выписка из лицевого счета ГУП РБ РИК "Октябрь" за

12.10.2011г; платежное поручение №43 от 12.10.2011г; счет-фактура №261 от 04.10.2011г; договор о сотрудничестве №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2008г; дополнительное соглашение №1 к договору о сотрудничестве №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2008г; дополнительное соглашение №2 к договору о сотрудничестве №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2008г; генеральная лицензия на осуществление банковских операций №2766; договор на проведение лабораторных исследований №139 от 08.04.2011г; санитарно-эпидемиологическое заключение №02.18.18.000.Т.000042.07.11 от 11.07.2011г; макет рекламного модуля; трудовой договор №1 с руководителем ГУП основанного на праве хозяйственного ведения от 12.01.2010г; дополнительное соглашение №103ДС от 12.01.2010г; копии газет ГУП РБ РИК "Октябрь" №97 (8763) от 03.12.2011г.

10.01.2012г. от ИП <...> поступили письменные объяснения (вх.№158 от 10.01.2012г.) о том, что макет рекламного модуля согласовывался в устном виде. Оплата производилась по без наличному расчету. За правильность выхода рекламы понадеялся на редакцию газеты. Так же, были представлены копии следующих документов: договор на оказание рекламных услуг №10 от 10.01.2011г; приложение к договору №10 от 04.10.2011г; свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 23.07.2007; свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации от 27.11.1196г; договор о сотрудничестве №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2008г; дополнительное соглашение №1 к договору о сотрудничестве №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2008г; дополнительное соглашение №2 к договору о сотрудничестве №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2008г; генеральная лицензия на осуществление банковских операций №2766; договор на проведение лабораторных исследований №139 от 08.04.2011г; санитарно-эпидемиологическое заключение №02.18.18.000.Т.000042.07.11 от 11.07.2011г; акт №261 на выполнение работ-услуг; счет-фактура №261 от 04.10.2011г; счет-фактура №309 от 17.11.2011г; свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 23.07.2007г.

Анализ представленных материалов дела №Р-239-11 показал, что согласно представленных документов, ИП <...> заключили договор о сотрудничестве с ОАО ОТП «Банк» №ПК-Т-4210-08 от 31.07.2007г. Реклама: "Кредит Окна ПВХ стальные и межкомнатные двери жалюзи, ролставни натяжные потолки Автоматические ворота Бетонные заборы Подробности по тел. <...>", размещенная в Районной общественно-политической газете "Октябрь" №81-82 (8747-8748) от 08.10.2011г., рекламодатель - ИП <...>, рекламодатель - ГУП РБ РИК "Октябрь" (Миякинский район, с.Киргиз-Мияки, ул.Ленина, 19), размещена с нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона "О рекламе" №38-ФЗ от 13 марта 2006г., в части того, что:

- 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 данной рекламе услуг по предоставлению кредита наименование лица, предоставляющего эти услуги, отсутствует.

В соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению ч. 1 ст.28 названного Закона возложена как на рекламодателя, так и на рекламодателя.

Так же, вышеуказанная реклама, размещена с нарушением части 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе", в части того, что:

- 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.

В соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" ответственность по нарушению ч. 7 ст.5 названного Закона возложена на рекламодателя.

В настоящее время размещение текста рекламы, выходит без нарушения, представлены копии газет ГУП РБ РИК "Октябрь" №97 (8763) от 03.12.2011г., подтверждающие устранение нарушения (вх.№159 от 10.01.2012г.).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 10.01.2012г.

Решением по делу № Р-239-11 реклама: "Кредит Окна ПВХ стальные и межкомнатные двери жалюзи, ролставни натяжные потолки Автоматические ворота Бетонные заборы Подробности по тел. 8-927-31-43-683 8-937-34-88-300 8(34788) 2-91-43...", размещенная в Районной общественно-политической газете "Октябрь" №81-82 (8747-8748) от 08.10.2011г., рекламодатель - ИП <...>, рекламодатель - ГУП РБ РИК "Октябрь" (Миякинский район, с.Киргиз-Мияки, ул.Ленина, 19), признана ненадлежащей, поскольку она размещалась с нарушением требований части 1 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе".

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/80 от 10.01.2012г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования, назначено время и место рассмотрения данного административного дела №АР-01-12 на 30 января 2012г. в 12 часов 15 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

30.01.2012г. От директора (главного редактора) ГУП РБ РИК "Октябрь" <...> поступило копия отчета о финансово - хозяйственной деятельности ГУП РБ РИК "Октябрь" за 11 месяцев 2011г. (вх.№1031 от 30.01.2012г.).

В отношении юридического лица ГУП РБ РИК "Октябрь" был составлен протокол №АР-01-12 об административном правонарушении (исх. 6/631 от 30.01.2012), назначено время и место рассмотрения данного административного дела №АР-191-11 на 13 февраля 2012г. в 10 часов 30 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

13.02.2012г.в Башкортостанское УФАС России от законного представителя директора (главного редактора) ГУП РБ РИК "Октябрь" <...> поступило ходатайства (вх.№1626 от 13.02.2012г.) об отложении рассмотрения дела №АР-01-12 на другой срок, в связи с предоставлением документов в полном объеме. Ходатайство удовлетворено.

29.02.2012г. на рассмотрения дела №АР-01-12 присутствовал директор (главный редактор) ГУП РБ РИК "Октябрь" <...>. Директором (главным редактором)

ГУП РБ РИК "Октябрь" <...>. представлен годовой отчет ГУП РБ РИК "Октябрь" за 2011г. (вх.№2321 от 29.02.2012г.).

В соответствии с частью 15 Постановления Пленума Верховного Суда от 24.03.2005 №5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" согласно части 3 статьи 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено (статья 2.4 КоАП), допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанного должностных лиц. Поскольку КоАП РФ не предусматривает в указанном случае каких-либо ограничений при назначении административного наказания, судья вправе применить к юридическому и должностному лицу любую меру наказания в пределах санкции соответствующей статьи, в том числе и максимальную, учитывая при этом смягчающие, отягчающие и иные обстоятельства, влияющие на степень ответственности каждого из этих лиц.

10.01.2012г. Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан вынесено постановление о наложении штрафа по делу №АР-02-12 об административном правонарушении от 10.01.2012г., в отношении должностного лица директора (главного редактора) ГУП РБ РИК "Октябрь" <...>. (исх.№6/78 от 12.01.2012г.) в размере четырех тысяч рублей.

Анализ представленных материалов дела № АР-01-12 показал, что реклама: "Кредит Окна ПВХ стальные и межкомнатные двери жалюзи, ролставни натяжные потолки Автоматические ворота Бетонные заборы Подробности по тел. <...>", размещенная в Районной общественно-политической газете "Октябрь" №81-82 (8747-8748) от 08.10.2011г., рекламодателем - ГУП РБ РИК "Октябрь" (Миякинский район, с.Киргиз-Мияки, ул.Ленина, 19), размещена с нарушением части 1 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе". В настоящее время размещение текста рекламы, выходит без нарушения, представлены копии газет ГУП РБ РИК "Октябрь" №97 (8763) от 03.12.2011г., подтверждающие устранение нарушения (вх.№159 от 10.01.2012г.).

Так же анализ представленных материалов показал, что согласно представленных документов, у юридического лица - ГУП РБ РИК "Октябрь" отсутствует прибыль. Факт отсутствия прибыли подтверждается годовым отчетом ГУП РБ РИК "Октябрь" за 2011г. (вх.№2321 от 29.02.2012г.), где отражается в бухгалтерском балансе и отчета о прибылях и убытках.

На основании Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» с учетом характера совершенного правонарушения и обстоятельств административного правонарушения при рассмотрении дела установлена малозначительность совершенного правонарушения.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения

охраняемых общественных правоотношений.

Таким образом, установлено, что вышеуказанная реклама нарушает ч.1 ст.28 и ч.7 ст. 5 Федерального закона "О рекламе". Однако, приняты во внимание следующие обстоятельства: имеет место раскаяние лица, а так же факт, что юридическое лицо - ГУП РБ РИК "Октябрь" ранее не привлекалась к административной ответственности, вред общественно охраняемым интересам не нанесен - данное нарушение никому не причинило вреда, никто не пострадал. Имеет место действие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Руководствуясь статьями 2.9, частью 2 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а так же Постановлением Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24 марта 2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Производство по делу об административном правонарушении №АР-01-12, возбужденному в отношении юридического лица ГУП РБ РИК "Октябрь" **прекратить** в связи с малозначительностью.

2.В соответствии со статьей 2.9 КоАП объявить юридическому лицу ГУП РБ РИК "Октябрь" **устное замечание**.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 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.