

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №054/04/14.3-225/2020

о назначении административного наказания

«02» марта 2021г.

г. Новосибирск

И.о. заместителя руководителя управления — начальника отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол №054/04/14.3-225/2020 от 15.02.2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Компания БКС» (ИНН 5406121446, ОГРН 1025402459334, Дата присвоения ОГРН: 17.09.2002, адрес (место регистрации): ул. Советская, д.37, г.Новосибирск, 630099),

в присутствии представителя ООО «Компания БКС» (ИНН 5406121446) <...> (Доверенность №3638 от 05.12.2020г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица вх.№16769э от 17.09.2020г. о нарушении Федерального закона от 13.06.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» по факту распространения 15.09.2020г. в социальной сети «Facebook» на странице заявителя недостоверной информации следующего содержания:

«<графическое изображение> БКС Ультима Sponsored Получайте гарантированный купон 12% годовых в долларах США с Нотой №106 – эксклюзивно для клиентов БКС Ультима. Оставьте заявку на бесплатную консультацию Нота №106 Ваша выгодная инвестиция Узнать подробнее FORM ON FACEBOOK».

По мнению заявителя, данная реклама нарушает требования, установленные ст.28 ФЗ «О рекламе», т.к. содержит информацию о гарантированном доходе в 12% годовых в долларах при продаже структурных нот. Как указано в заявлении, в реальности структурная нота – это ценная бумага, в которой гарантии дохода нет, возможны сценарии с потерей денег.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/05/28-2192/2020, при рассмотрении обстоятельств которого установлено следующее.

В соответствии со ст.3 ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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;

объект рекламирования - это 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.

Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. по своему содержанию и способу распространения направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – компании, обозначенной в рекламе как «БКС Ультима», ценной бумаге, обозначенной как Нота №106 и выплате по ней, равной 12% годовых в долларах США.

Согласно требованиям, установленным ФЗ «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) (ч.1 ст.28);

- реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна (ч.2 ст.28):

1) содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора;

2) умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий;

- реклама ценных бумаг должна содержать сведения о лицах, обязавшихся по рекламируемым ценным бумагам (ч.3 ст.29);

- реклама эмиссионных ценных бумаг должна содержать:

1) наименование эмитента (п.1 ч.4 ст.29);

2) источник информации, подлежащей раскрытию в соответствии с законодательством Российской Федерации о ценных бумагах (п.2 ч.4 ст.29).

В соответствии с пояснениями ООО «Компания БКС» (ИНН 5406121446, ОГРН 1025402459334, Дата присвоения ОГРН: 17.09.2002, адрес (место нахождения): ул. Советская, д.37, г.Новосибирск, 630099), рассматриваемая реклама распространялась на территории РФ в сети Интернет в социальной сети Facebook.

Изготовителем Рекламы является ООО «Компания БКС», распространение рекламы осуществляется в рамках договора оказания услуг №108/18/В от 12.10.2018г., по которому ООО «Айтаргет» предоставляет ООО «Компания БКС» личный кабинет, в котором и осуществляется размещение рекламы в сети Facebook ООО «Компания БКС». Размещение рекламных материалов осуществляется в соответствии с Правилами размещения рекламы Facebook, которые доступны по ссылке: <https://www.facebook.com/policies/ads>. Параметры и настройки таргетированной рекламы определяются в вышеуказанном личном кабинете.

При этом в рекламе указан зарегистрированный товарный знак «БКС Ультима», приоритет которого закреплен ФИПС за ООО «Компания БКС» с 11.04.2011г., таким образом потребители рекламы уведомлены о том, какое юридическое лицо оказывает финансовые услуги. За формирование и содержание макета отвечает Управление цифровых каналов продаж Департамента электронного бизнеса.

Эмитентом ноты №106 является BROKERCREDITSERVICE STRUCTURED PRODUCTS PLC (BCS SP PLC), официальный сайт <https://bcs-sp.com/>, сайт где раскрывается информация <https://e-disclosure.ru/portal/company.aspx?id=35220>, идентификатор финансового инструмента – ISIN XS2212032911, вид финансового инструмента: облигации иностранного эмитента. Более подробно с условиями финансового инструмента, алгоритмом выплат ставки купона, выгод, привязки к активам, можно ознакомиться в открытом доступе на сайте ПАО Московская биржа, на которой обращается данный инструмент, по ссылке: www.moex.com/ru/issue.aspx?board=TQOD&code=XS2212032911&utm_source=www.moex.com&utm_term=bcs%20106, прямые ссылки на Проспект (на английском языке): https://fs.moex.com/emidocs/2020/08/04/1930170_Listing%20on%20MoEx%20Prospectus%20Series%20106%20ISIN%20XS2212032911.pdf и Резюме Проспекта (на русском языке): https://fs.moex.com/emidocs/2020/08/04/1930167_Resume%20of%20the%20prospectus_series%20106_moex%20clean.pdf

В соответствии с вышеуказанными документами, нота предусматривает выплату купона 3% в квартал, что соответствует ставке 12% годовых, в связи с чем, реклама полностью соответствует требованиям ст.28 ФЗ «О рекламе».

Под «эксклюзивностью продукта» понимается эксклюзивность предложения для клиентов именно сегмента Ультима: так при разработке данного финансового продукта учитывались предпочтения к финансовым инструментам, интересы и ожидания ВИП клиентов: именно клиенты БКС Ультима и соответственно его маркетинговое позиционирование и продвижение, представление осуществляется исключительно вышеуказанному сегменту клиентов, как являющемуся целевым сегментом, на базе интересов которого и разработан продукт.

В соответствии с общими правилами пользования Интернетом и технологиями переходов между web-страницами по принципу «от общего к частному» (Постановление федерального арбитражного суда Поволжского округа дело №А65-27882/2012), в связи с чем пользователь имел возможность осуществить переход на интернет-страницу указанной рекламы https://ultimabank.ru/investment/?refid=13708&utm_source=facebook&utm_medium=cpc&utm_campaign=Ultima_Nota106_MSK_Leads&utm_content=Ultima_MSK_MW_35-55_Feed_PremiumAudience, на которой подробно изложены все условия по данной ноте и информация об ООО «Компания БКС», что является соблюдением условия об предоставлении всей необходимой информации в рекламе.

На рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО «Компания Брокеркредитсервис» <..> поддержал доводы, изложенные ранее. Дополнительно пояснил следующее.

Между ООО «Компания БКС» и BrokerCreditService Structured Products Plc не заключено каких-либо соглашений в отношении стандартных облигаций с возможностью автоматического досрочного погашения и фиксированным/накопительным купоном, ISIN код XS2212032911.

В рассматриваемой рекламе не содержится указания на «гарантированную доходность 12% годовых», как это отражено в Определении, в рекламе речь идет о купонной доходности 12% годовых, такая ставка купона по финансовому инструменту ISIN XS2212032911 отражается в Проспекте и Резюме проспекта, ссылки на которые имеются в пояснениях от ООО «Компания БКС» и в материалах дела, при этом слово «доходность» не используется в рекламе, с целью недопущения введения в заблуждение потребителей рекламы. Стандарты Требования к взаимодействию с физическими лицами при предложении финансовых инструментов, утвержденные СРО НАУФОР, СРО НФА, прямо предусматривают в п.3.10, что «Не является обещанием дохода по ценной бумаге предоставление информации о доходе, обязанность выплаты которого предусмотрена документацией по ценным бумагам, в том числе решением о выпуске или дополнительном выпуске эмиссионных ценных бумаг, правилами доверительного управления паевыми инвестиционными фондами или правилами доверительного управления ипотечным покрытием, либо самой ценной бумагой.» Ст. 29 ФЗ «О рекламе» не содержит ограничения на указание купона в рекламе, наоборот, поскольку обязанность по выплате купона предусмотрена эмиссионными документами, пп.1) п.5 ст.29 ФЗ «О рекламе» прямо предусматривает возможность его указания в рекламе как «дохода, обязанность выплаты которого предусмотрена решением о выпуске или дополнительном выпуске эмиссионных ценных бумаг».

Указанная в Определении информация об отсутствии в рассматриваемой рекламе ссылок на сайте не подтверждается материалами дела, на скриншоте рассматриваемой рекламы, который имеется в материалах дела, отражена кнопка «узнать подробнее», таким образом у пользователя была возможность осуществить переход, в случае возникновения заинтересованности, на интернет-страницу, т.н. «посадочную» страницу: https://ultimabank.ru/investment/?refid=13708&utm_source=facebook&utm_medium=cpc&utm_campaign=Ultima_Nota106_MSK_Leads&utm_content=Ultima_MSK_MW_35-55_Feed_PremiumAudience для более подробного ознакомления с наименованием юридического лица, оказывающего услуги, а также с наименованием эмитента, ссылками на источники информации подлежащей раскрытию, подробными условиями продукта, резюме проспекта ценной бумаги, рисками инвестирования и пр.

Указание всей информации в данном формате рекламы в сети Facebook не представляется возможным, а в случае попытки разместить всю информацию она была не возможной к прочтению, так как большая часть потребления информации в социальных сетях осуществляется с мобильных устройств, в которых значительно ограничено место, в связи с физическими габаритными размерами мобильных устройств. Указание подробностей рекламы по ссылке в сети Интернет является общепринятой практикой и закреплена общими правилами пользования Интернетом и технологиями переходов между web-страницами по принципу «от общего к частному».

Стоит также отметить, что любые инвестиции по своей природе сопряжены с определенными рисками и ФЗ «О рекламе» не содержит требований об информировании о всех возможных рисках в рекламе, при этом необходимо учитывать, что обязательство по ознакомлению с рисками инвестирования возложено на профессиональных участников рынка ценных бумаг как ФЗ «О рынке ценных бумаг», так и базовыми стандартами СРО. Вышеуказанные требования ООО «Компания БКС» строго исполняет и знакомит клиентов с рисками инвестирования при заключении Генерального соглашения о комплексном обслуживании на рынке ценных бумаг <https://broker.ru/regulations>.

Таким образом, рассматриваемая реклама, по мнению ООО «Компания БКС», полностью соответствует ст.28, 29 ФЗ «О рекламе».

Новосибирским УФАС России данные доводы рассмотрены, не приняты по следующим основаниям.

Ст.ст. 28,29 ФЗ «О рекламе» устанавливается обязательство указания наименования лица, оказывающего финансовую услугу, а также наименование эмитента; содержания сведения о лицах, обязавшихся по рекламируемым ценным бумагам. Данные сведения должны быть указаны в конкретной, а не в отсылочной форме.

Лица, обязавшиеся по ценным бумагам, в том числе эмитент - это должники, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими. Наименование должника, в том числе эмитента, должно включать указание на его организационно-правовую форму.

Как следует из материалов, эмитентом облигации с доходностью, привязанной к цене акций (стандартные облигации с возможностью автоматического досрочного погашения и фиксированным/накопительным купоном) со сроком погашения в 2023 году, является компания BrokerCreditService Structured Products PLC, ISIN код X82212032911.

Эмитент является публичной компанией, учрежденной в Республике Кипр 18 марта 2005 года и зарегистрированной Регистратором Компаний Республики Кипр за номером HE 158664. Эмитент является дочерней компанией FG BCS LTD (Крину 3, Бизнес-центр «Овал», 2 этаж, офис 203, район Агиос Афанасиос, 4103, Лимассол, Кипр) с долей владения 99,96%.

Согласно ст.1473 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Указание логотипа, товарного знака организации в качестве фирменного наименования законодательно не предусмотрено.

При этом рассматриваемая реклама не содержит указания на наименование ООО «Компания БКС» (ИНН 5406121446), также не содержит указания на наименование компании BrokerCreditService Structured Products PLC, что содержит нарушения ч.1 ст.28, ч.3 ст.29, п.1 ч.4 ст.29 ФЗ «О рекламе».

Также указание в рекламе следующей информации – «Получайте гарантированный купон 12% годовых в долларах США», является указанием о доходе, обязанность выплаты которого предусмотрена документацией по ценным бумагам.

В Резюме проспекта (краткое изложение содержания Проспекта ценных бумаг иностранного эмитента, представленного ПАО Московская Биржа для целей листинга (включение ценных бумаг организатором торговли в список ценных бумаг, допущенных к организованному торгам для заключения договоров купли-продажи, в том числе включение ценных бумаг биржей в котировальный список) также указаны факторы риска:

- 1) кредитный риск эмитента (рыночный, кредитный, риск ликвидности, риск несостоятельности в рамках кипрского права, факторы риска, связанные с акционером эмитента, связанные с РФ);
- 2) риски, связанные с инвестициями в облигации.

Также согласно базовой информации об облигациях, их доходность привязана к цене акций, облигации могут быть аннулированы. Выплата купонного дохода и основной суммы при погашении Облигаций зависят от изменений стоимости каждого Базисного актива и т.д.

Инвестиционная деятельность сопряжена с определенными рисками, которые обусловлены вероятностным характером ее исхода и возможностью получения неблагоприятного результата (финансовых потерь) от изменения, например, рыночной цены ценной бумаги.

Следовательно, указание в рекламе информации о гарантированной выплате 12% годовых в долларах США содержит нарушение ч.2 ст.28 ФЗ «О рекламе»

Раскрытой информацией на рынке ценных бумаг признается информация, в отношении которой проведены действия по ее раскрытию. Под раскрытием информации понимается обеспечение ее доступности всем заинтересованным в этом лицам независимо от целей получения данной информации в соответствии с процедурой, гарантирующей ее нахождение и получение.

Обязательному раскрытию на рынке ценных бумаг подлежит общедоступная информация, то есть информация, не требующая привилегий для доступа к ней или подлежащая раскрытию. Общедоступная информация представляет собой большой объем данных о ценных бумагах, об эмитентах и их финансово-хозяйственной деятельности, о профессиональных участниках рынка ценных бумаг и их операциях, владельцах ценных бумаг, сделках с ценными бумагами, существенных фактах и пр.

Законодательство о ценных бумагах предусматривает различные формы и способы раскрытия информации на рынке ценных бумаг. Общедоступная информация может размещаться в сети Интернет, в печатных средствах массовой информации, по адресу (в месте нахождения) постоянно действующего исполнительного органа эмитента и прочими способами. Такое многообразие призвано защитить права инвесторов на получение информации и обеспечить информирование инвестора как на регулярной основе (периодическое раскрытие информации), когда информация раскрывается по итогам определенного периода (квартала, года), так и на нерегулярной основе, когда раскрытие информации зависит от наступления определенных корпоративных событий.

При этом реклама оценивается с точки зрения потребителя, не обладающего специальными познаниями в той или иной области.

Рассматриваемая реклама не содержит наименования сайта либо наименования иного источника (в том числе, указанные в пояснениях ООО «Компания БКС»). Т.е. источник получения информации, обеспечивающий инвесторов общедоступной информацией, отсутствует.

Таким образом, реклама содержит нарушение п.2 ч.4 ст.29 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований, установленных ч.1,2 ст.28, ч.3,4 ст.29 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодатель. В данном случае, рекламодателем и рекламодателем является ООО «Компания БКС»

(ИНН 5406121446, ОГРН 1025402459334, Дата присвоения ОГРН: 17.09.2002, адрес (место нахождения): ул. Советская, д.37, г.Новосибирск, 630099).

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу №054/05/28-2192/2020 от 10.12.2020г. реклама, распространённая 15.09.2020г. в социальной сети «Facebook» на странице заявителя следующего содержания:

«<графическое изображение> БКС Ультима Sponsored Получайте гарантированный купон 12% годовых в долларах США с Нотой №106 – эксклюзивно для клиентов БКС Ультима. Оставьте заявку на бесплатную консультацию Нота №106 Ваша выгодная инвестиция Узнать подробнее FORM ON FACEBOOK»,

признана ненадлежащей,

а Общество с ограниченной ответственностью «Компания БКС» (ИНН 5406121446, ОГРН 1025402459334, Дата присвоения ОГРН: 17.09.2002, адрес (место нахождения): ул. Советская, д.37, г.Новосибирск, 630099) нарушившим ч.1, ч.2 ст.28, ч.3 ст.29, п.п.1,2 ч.4 ст.29 ФЗ «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);

- реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности не должна:

1) содержать гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений), в том числе основанные на реальных показателях в прошлом, если такая эффективность деятельности (доходность вложений) не может быть определена на момент заключения соответствующего договора;

2) умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получат воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий;

- реклама ценных бумаг должна содержать сведения о лицах, обязавшихся по рекламируемым ценным бумагам;

- реклама эмиссионных ценных бумаг должна содержать:

1) наименование эмитента;

2) источник информации, подлежащей раскрытию в соответствии с законодательством Российской Федерации о ценных бумагах.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «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 совершения административного правонарушения – 15.09.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанных норм Закона «О рекламе» образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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 должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Компания БКС» (ИНН 5406121446, ОГРН 1025402459334, Дата присвоения ОГРН: 17.09.2002, адрес (место нахождения): ул. Советская, д.37, г.Новосибирск, 630099) содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На составление протокола об административном правонарушении ООО «Компания БКС» представлены письменные пояснения, в которых изложена позиция, повторяющая позицию, представленную при рассмотрении Новосибирским УФАС России дела №054/05/28-2192/2020 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе.

Данные доводы рассмотрены Новосибирский УФАС России, не приняты по обстоятельствам, изложенным выше.

Срок давности привлечения ООО «Компания БКС» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Данное правонарушение совершено ООО «Компания БКС» 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, наличие смягчающего обстоятельства, предусмотренного п.7 ч.1 ст.4.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях и отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Компания БКС» (ИНН 5406121446, ОГРН 1025402459334, Дата

присвоения ОГРН: 17.09.2002, адрес (место нахождения): ул. Советская, д.37, г.Новосибирск, 630099) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Компания БКС» (ИНН 5406121446) меру административной ответственности в виде штрафа в размере 100000 (ста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ 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 РФ об административных правонарушениях р/с 40101810900000010001 в Сибирском ТУ Банка России г. Новосибирска, БИК 015004950, получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, БИК 16111601141010003140, ОКТМО 50701000, УИН: 16100500000000875696, назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению 054/04/14.3-225/2021 за ООО "КОМПАНИЯ БКС".

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со ст. 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, резолютивная часть Постановления объявлена немедленно.