**РЕШЕНИЕ**

29 февраля 2012 г. г. Улан-Удэ Дело № 03-03/01-2012

Резолютивная часть решения объявлена 20 февраля 2012 года.

Полный текст решения изготовлен 29 февраля 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее-Комиссия, Бурятское УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

<…>,

<…>,

<…>,

рассмотрев дело № 03-03/01-2012, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Барис-Аутдор» (юридический адрес: 670000, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Революции, 1905 г., 13, далее-ООО «Барис-Аутдор», рекламораспространитель), по признакам нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее-Закон «О рекламе»),

в присутствии заинтересованного лица- гр. <…>;

от ответчика ООО «Барис-Аутдор»- <…>.

**УСТАНОВИЛА:**

Бурятским УФАС России в рамках осуществления государственного контроля за соблюдением требований Закона «О рекламе» установлено распространение в г. Улан-Удэ на ул. Сухэ-Батора вблизи учебного корпуса юридического факультета Бурятского государственного университета рекламной конструкции с рекламой следующего содержания: «*МММ 2011» Бесплатные консультации 60-60-93. WWW. MMMBUR.COM . Здесь живут деньги. Не надоело РАБотать за гроши? Стань свободным человеком! Нас уже больше 5 млн.! SERGEY-MAVRODI.COM»* с изображением в верхней правой части рекламной конструкции фотографии Сергея Мавроди.

27 января 2012 года сотрудниками Бурятского УФАС России составлен акт установления распространения рекламы, произведена фотосъемка рекламной конструкции при этом установлено, что рекламная конструкция принадлежит ООО «Барис-Аутдор», что зафиксировано на рекламной конструкции: «ООО «Барис-Аутдор» тел. 222337, 449499. www.barisadv.ru. UUBB068A).

Бурятским УФАС России на основании возложенных на антимонопольные органы полномочия по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя-ООО «Барис-Аутдор» 30.01.2012 г. возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 28 Закона «О рекламе», в соответствии с

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).

Заседание Комиссии по рассмотрению дела № 03-03/01-2012 состоялось 03.02.2012 г. при участии представителей ООО «Барис-Аутдор» <…> и <…>, которые вину рекламораспространителя в нарушении части 1 статьи 28 Закона «О рекламе» не признали.

<…> пояснил, что договор № 186 от 07.11.2011 г. возмездного оказания услуг, предметом которого являлось распространение рекламы «МММ 2011», заключен между ООО «Барис-Аутдор» и физическим лицом <…>, которая представила в ООО «Барис-Аутдор» готовые макеты рекламы с целью распространения их на рекламных конструкциях.

В обоснование доводов об отсутствии нарушения части 1 статьи 28 Закона «О рекламе» в действиях ООО «Барис-Аутдор» <…> пояснил следующее:

-в соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - 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. По мнению <…> в рекламе «МММ 2011» отсутствует прямое указание на финансовую услугу, направленную на привлечение денежных средств физических лиц, следовательно, к данной рекламе не применимо требование части 1 статьи 28 Закона «О рекламе».

-в содержании рекламы «МММ 2011» имеется изображение Сергея Мавроди, ссылка «*SERGEY-MAVRODI.COM*», на основании чего можно сделать однозначный вывод, о том, что фактически в рекламе указано наименование лица оказывающего финансовую услугу.

-ООО «Барис-Аутдор» направило в адрес заказчика рекламы <…> письмо с запросм о соответствии рекламы требованиям действующего законодательства. В соответствии с ответом <…> реклама «МММ 2011» не является рекламой финансовых услуг и, следовательно, соответствует требованиям Закона «О рекламе».

Комиссия сочла целесообразным привлечение к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица <…>, о чем представители ООО «Барис-Аутдор» не возражали.

Определением от 03.02.2012 г. рассмотрение дела № 03-03/01-2012 отложено на 20.02.2012 г., <…> привлечена к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица.

В заседании Комиссии от 20.02.2012 г. <…> пояснила, что готовые рекламные макеты размещены на сайте *WWW. MMMBUR.COM.*, в связи с чем самостоятельно ею не разрабатывались. <…> пояснила, что распечатала рекламные макеты и заключила договор на распространение рекламы с ООО «Барис-Аутдор», оплату

за услуги по распространению рекламы произвела из личных средств.

<…> заявила, что целью рекламирования являлся сайт, а не финансовая услуга по привлечению денежных средств граждан.

Комиссия, рассмотрев обстоятельства и материалы дела, предоставленные ООО «Барис-Аутдор» установила, что между <…> и ООО «Барис-Аутдор» 07.11.2011 г. заключен договор № 186 возмездного оказания услуг, в соответствии с пунктом 1.1 которого ООО «Барис-Аутдор» приняло на себя обязательство по распространению рекламных материалов следующего содержания: «*МММ 2011» Бесплатные консультации 60-60-93. WWW. MMMBUR.COM . Здесь живут деньги. Не надоело РАБотать за гроши? Стань свободным человеком! Нас уже больше 5 млн.! SERGEY-MAVRODI.COM»* в период с 05.12.2011 г. по 31.12.2011 г. на ул. Коммунистической, ул. Балтахинова и в период с 05.12.2011 г. по 31.01.2012 г. на ул. Сухэ-Батора и рекламы следующего содержания: «Предупреждаю. Пирамиды опасны для вашего финансового здоровья» т. 60-60-43. *SERGEY-MAVRODI.COM», WWW. MMMBUR.COM…»* в период с 07.11.2011 г. по 31.12.2011 г. на рекламной конструкции, установленной по ул. Жуковского.

Комиссия Бурятского УФАС России по результатам рассмотрения материалов дела пришла к выводу о несоответствии распространявшихся реклам «МММ» требованиям части 1 и пункта 1 части 2 статьи 28 Закона «О рекламе» по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона «О рекламе» реклама услуг, связанных с привлечением денежных средств юридических и физических лиц, должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги. Комиссией установлено, что ни в одной из распространявшихся реклам «МММ» информации о лице, оказывающем финансовую услугу, фактически не содержалась.

Согласно информации, размещаемой на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, посредством реализации проекта Сергея Мавроди предлагается осуществлять деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц. Так, из главной страницы указанного сайта следует: «*МММ-2011. Сегодня помог ты-завтра помогут тебе! Ты хранишь свои деньги в банке? Ты хочешь, чтобы зажравшийся банкир купил себе на них третий?.. или какой там по счёту?.. лимузин? Вложи их лучше в МММ, и ты поможешь пенсионеру, инвалиду, малоимущему… Тем, кто действительно нуждается в твоей помощи! Как в 94-м было? Купил вчера билеты МММ, а сегодня продал их уже дороже. Курс-то растёт постоянно. Сегодня всегда дороже, чем вчера! Всё просто, ясно и понятно. Так же точно и сейчас. Только билеты теперь виртуальные и называются они МАВРО. А в остальном всё то же самое. Итак, регистрируетесь (получаете при регистрации ещё $20 в качестве подарка! всё для Вас! :-)), "покупаете" себе МАВРО, лежите спокойненько на диванчике, поплёвываете в потолок и наблюдаете, как они растут в "цене". Темпами до 20-30% в месяц.(Депозитные ещё быстрее. До 75 % в месяц). 20 и 30% в месяц это примерно в 9 и в 23,5 раз в год, соответственно. К слову сказать. Для тех, кто слаб в арифметике. (Предположительно, естественно.*
*Хотите "продать" свои МАВРО полностью или частично?*
*(По новой, уже более высокой цене.)*
*Да без проблем! В любой момент и без всяких ограничений. "Продавайте" на*

*здоровье. Что ещё? Бонусы (ну, премии :-)) будете получать за каждого приведённого вами в Систему нового участника.*
*20% от его первого взноса и по 10% от всех последующих. Неплохо, правда?*
*(Но приводить новых вовсе не обязательно! Это не сетевой маркетинг! Хотите- на диване просто лежите, процентики свои по МАВРО получайте, никого не приводите и вообще ничем не заморачивайтесь. Раз бонусы Вам не нужны. :-)) Если всей семьёй есть желание вступить или трудовым коллективом — да милости просим! Можете ячейку для этих целей создать. Чтоб все свои вокруг были. :-)) $20 плюс ещё при регистрации Вам подарят, напоминаю. Для полного уж счастья. Просто так! Без всяких с Вашей стороны обязательств. Хотите-забирайте и вообще даже и не участвуйте. Дело Ваше. (Скатертью дорога!!! :-))Всё, кажется?.. Ах, да, чуть не забыл! Главное-то! Мантра.).(**Уже второй год, заметьте!:.))***

*P.S. И вот ещё что. Денег человеку на самом-то деле надо не так уж и много. Не деньги главное. Главное, сознание, что они есть! Что есть какая-то тумбочка, которую можно в любой момент открыть и взять оттуда столько, сколько тебе нужно. Вот что важно! Уверенность в завтрашнем дне. Надёжность. Так вот МММ и есть как раз такая тумбочка. Одна общая тумбочка. На всех. Тумбочка, в которой хранят свои деньги миллионы. Надо? Открыли — и взяли. Сколько Вам сейчас требуется. Только и всего. В этом и состоит вся суть Систем».*

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон «О защите конкуренции») под финансовой услугой понимается банковская, 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 или физических лиц.

Таким образом, для целей Закона «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 организацией содержится в пункте 6 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» и является закрытым.

При этом основным содержательным признаком отнесения той или иной услуги к финансовой, указанным в пункте 2 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», является существо осуществляемой деятельности-то есть привлечение или размещение денежных средств физических или юридических лиц либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

В статье 28 Закона «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 услугами по смыслу Закона «О защите конкуренции».

Изложенное позволяет сделать вывод, что понятие финансовой услуги для целей Закона «О рекламе» включает не только услуги, прямо указанные в Законе «О

защите конкуренции», но также и другие услуги, связанные с привлечением либо предоставлением денежных средств.

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.

Деятельность, указанная на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, связана с привлечением денежных средств физических лиц. Следовательно, услуги, оказываемые в рамках осуществления подобной деятельности, подпадают под понятие финансовой услуги. Реклама указанной деятельности должна соответствовать, как общим требованиям, предъявляемым к рекламе, так и положениям статьи 28 Закона «О рекламе», устанавливающей специальные требованиям к рекламе финансовых услуг.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 28 Закона «О рекламе» реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг не должна 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.

Вышеприведенная информация, размещенная на сайте www.sergey-mavrodi.com, направлена на привлечение денежных средств граждан и содержит гарантии или обещания в будущем эффективности деятельности (доходности вложений).

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона «О рекламе» возложена на рекламодателя и рекламораспространителя, ответственность за нарушение пункта 1 части 2 статьи 28 Закона «О рекламе» возложена только на рекламодателя.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Комиссия, рассмотрев обстоятельства и материалы дела, выслушав доводы лиц, участвовавших в рассмотрении дела, установила, что ООО «Барис-Аутдор» являлся рекламораспространителем.

Комиссией установлено, что гр. <…> является рекламодателем обеих реклам, поскольку определила объект рекламирования и заключила договор с рекламораспространителем в качестве заказчика.

Комиссия, руководствуясь статьями 33 и 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

**РЕШИЛА:**

1.Признать рекламу следующего содержания: «*МММ 2011» Бесплатные консультации 60-60-93. WWW. MMMBUR.COM . Здесь живут деньги. Не надоело РАБотать за гроши? Стань свободным человеком! Нас уже больше 5 млн.! SERGEY-MAVRODI.COM»* и рекламу следующего содержания*: «Предупреждаю. Пирамиды опасны для вашего финансового здоровья» т. 60*-60-43. *SERGEY-MAVRODI.COM». WWW. MMMBUR.COM…*» ненадлежащей, поскольку в них нарушена часть 1 статьи 28 и пункт 1 части 2 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Основания для выдачи ООО «Барис-Аутдор» предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы отсутствуют в связи с окончанием срока действия договора на распространение рекламы.

3.Передать решение Комиссии и материалы дела № 03-03/01-2012 уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении рекламораспространителя и рекламодателя.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Бурятия в течение трёх месяцев со дня принятия в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>