

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

по делу №072/04/14.3-254/2023

об административном правонарушении

23.05.2023 г. г. Тюмень

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля за соблюдением законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-254/2023, возбужденного в отношении ИП <...> (<...>г.р., место рождения: г. <...>, адрес места нахождения: <...>, ОГРНИП 314723233900206, ИНН 720302540710, дата регистрации: 05.12.2014г.), по признакам административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя ИП <...> – <...> (доверенность б/н от 05.05.2021г.), которой права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс), статья 51 Конституции Российской Федерации разъяснены,

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 22.03.2022 г. по делу №072/05/28-661/2022 признана ненадлежащей реклама, размещавшаяся на рекламной конструкции у проезжей части автомобильной дороги по ул. 50 лет Октября, г. Тюмени, рядом с жилым домом №47 (разрешение 504 от 16.11.2023 г.), следующего содержания: «АТБ. Оформляйте и выигрывайте. Кредит наличными от 4,9%», поскольку в ней нарушены требования части 1, части 3 статьи 28 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, рекламой является 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; 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемая информация, является рекламой, где объектом выступает кредит от 4,9 % годовых.

Как следует из части 1 статьи 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Реклама является средством продвижения товаров, работ и услуг, а также самого изготовителя или продавца рекламируемого товара на определенном рынке. Вместе с тем способ, форма и средства распространения соответствующей информации имеет существенное значение. Ненадлежащей рекламой согласно подпункту 4 статьи 3 Закона о рекламе является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Как разъяснено в пункте 28 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако, при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу сведений или условий оказания услуг.

Поэтому, если информация изображена таким образом, что она не воспринимается или плохо воспринимается потребителем (шрифт (кегель), цветовая гамма и тому подобное), и это обстоятельство приводит к искажению ее смысла и вводит в заблуждение потребителей рекламы, то данная информация считается отсутствующей, а соответствующая реклама ненадлежащей.

Рассматриваемая реклама размещена на рекламной конструкции типа «призматрон» со сменой изображений. Согласно видеозаписи демонстрация рассматриваемой рекламы происходит в течении 15 секунд.

В рассматриваемой рекламе, часть текста, выполненная крупным шрифтом имеет следующее содержание: «АТБ. Оформляйте и выигрывайте. Кредит наличными от 4,9%».

Часть текста, расположенная ниже и выполненная мелким шрифтом черного цвета на белом фоне прочтению не подлежит в силу: 1) отсутствия непосредственного доступа к рекламной конструкции; 2) выбранного типа рекламной конструкции (призматрон), где изображение наносится на рекламную поверхность таким образом, что бы призмы могли вращаться, в результате чего изображение

разделено на полосы, имеет разрывы и утрачивает полностью или частично возможность ее восприятия в полном объеме; 3) ограниченного времени на считывание информации (время демонстрации – 15 секунд).

Необходимо отметить, что рассматриваемая реклама направлена для обзора: пешеходов, которые не могут подойти к рекламной конструкции из-за места ее размещения и направленности рекламного изображения (конструкция размещена на газоне у проезжей части согласно фотоснимкам); проезжающих на автотранспорте людей, которые не имеют возможности мгновенной остановки для считывания информации.

Законодательство о рекламе не содержит понятия финансовой услуги и финансовой организации. Соответственно, для положений Закона о рекламе возможно применение понятий и терминов, установленных в Федеральном законе №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно пункту 2 статьи 4 Закона 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;

Согласно пункту 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции, финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации);

Таким образом, согласно Закону о защите конкуренции, под финансовую услугу подпадают конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением, размещением денежных средств, но только в случае, если они оказываются финансовой организацией. При этом перечень финансовых организаций содержится в пункте 6 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Данный перечень является закрытым.

«Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) (ИНН 2801023444, КПП 280101001/997950001, ОГРН 1022800000079, адрес места регистрации: 675004, Россия, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская, д. 225, адрес места нахождения Тюменского отделения: 627048, г. Тюмень, ул. 50 лет Октября, д. 29/1) является действующим юридическим лицом.

Согласно пункту 3.1 Устава Банка, «Азиатско-Тихоокеанский банк» является коммерческой организацией. Целями деятельности Банка являются: извлечение

прибыли, расширение рынка банковских услуг, в том числе, осуществление ипотечного кредитования, аккумулярование и эффективное использование финансовых ресурсов в целях финансирования развития и расширения предпринимательской деятельности, содействия насыщению потребительского рынка товарами и услугами, ускорения внедрения в практику новейших технологий и создания новых наукоемких видов продукции.

Таким образом, «Азиатско-Тихоокеанский банк» (АО) является кредитной организацией, а оказываемая им услуга – кредит под 4,9% является финансовой услугой, следовательно, к рассматриваемой рекламе предъявляются специальные требования, установленные Законом о рекламе.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских 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 является рекламой финансовых услуг, в соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, такая реклама должна содержать наименование юридического лица, оказывающего такие услуги. Потребителю важно знать, какое лицо делает заманчивое предложение о финансовой услуге. Поэтому в рекламе банковских, страховых и иных финансовых услуг в обязательном порядке следует указать наименование или имя лица, оказывающее эти услуги.

Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Рекламный текст должен содержать сведения, которые бы позволили потребителю отличить финансовые услуги, оказываемые банком от услуг, оказываемых иными лицами.

Указанные нормы права приняты в интересах потребителя с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

В силу ч. 1 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее – ГК РФ) юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Согласно части 3 статьи 54 Гражданского кодекса РФ, наименование и место нахождения юридического лица указывается в учредительных документах.

Наличие в читаемой части рассматриваемой рекламы аббревиатуры «АТБ» не может быть соотнесено с наименованием кредитной организации, поскольку не имеет какого-либо указания на то, что она относится к наименованию хозяйствующего субъекта.

Таким образом, в вышеуказанной рекламе отсутствует наименование

юридического лица, оказывающего финансовые услуги, поскольку отсутствует информация об его организационно-правовой форме и наименовании, так как наименование юридического лица указано формально, восприниматься в силу своего исполнения потребителями не может, следовательно, реклама не содержит информации об организационно-правовой форме, наименовании юридического лица, оказывающего финансовые услуги, следовательно, в данной рекламе имеется нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как следует из материалов дела и подтверждается ИП <...>, она является рекламодателем, а, следовательно, несет ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ).

Объектом правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям

пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-254/2023 выступает – ИП <...> (<...>г.р., место рождения: г. <...>, адрес места нахождения: <...>, ОГРНИП 314723233900206, ИНН 720302540710, дата регистрации: 05.12.2014г.).

Вина ИП <...> состоит в том, что она не выполнила установленных Законом о рекламе требований и не предприняла всех зависящих от неё мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, ИП <...>, распространяя вышеуказанную рекламу с нарушением рекламного законодательства, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/28-661/2022 – 16.11.2022 г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-254/2023 в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ИП <...> административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Пунктом 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» предусмотрено, что малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Безразличное отношение лица к своим публично-правовым обязанностям, которые установлены действующим законодательством, свидетельствует о существенной угрозе охраняемым общественным отношениям. Следовательно, признать допущенное ИП <...> правонарушение в качестве малозначительного недопустимо.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности,

установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На рассмотрении дела представитель ИП <...>. нарушение не признал, пояснив, что исходя из условий Договора №37202228 от 28.03.2022г. Заказчик обязан предоставить Исполнителю рекламные материалы, соответствующие требованиям Закона о рекламе; в случае возникновения претензий со стороны органов власти, связанных с несоответствием рекламной информации Заказчика действующему законодательству, ответственность будет нести Заказчик.

Предоставленный макет содержал все обязательные сведения, предусмотренные Законом о рекламе и не вводил в заблуждение потребителей рекламы. Сама рекламная конструкция расположена на обочине автомобильной дороги и рядом с ней расположен тротуар, потребители могут подойти непосредственно к самой рекламной конструкции (встать на газон) и прочесть всю рекламную информацию. Проезжающие на авто люди могут припарковаться свое транспортное средство в непосредственной близости к рекламной конструкции, подойти и прочитать рекламную информацию.

По мнению представителя ИП <...>, оценка содержания рекламы не может быть произведена на основании фото-видео фиксации, кроме того, на фотоотчете, предоставленном индивидуальным предпринимателем, видно, что реклама имеет хорошее качество и позволяет прочесть необходимую информацию.

Данные доводы ИП <...> являются несостоятельными, поскольку размещение рекламы на рекламной конструкции осуществлялись силами рекламораспространителя, который обязан соблюдать требования законодательства о рекламе и обязан был принять все меры по их соблюдению.

Обязанность доведения всей информации, содержащейся в рекламе, в полном объеме лежит в силу закона, как на рекламодателе, так и на рекламораспространителе в соответствии с установленными требованиями.

Представленные в ходе рассмотрения настоящего дела пояснения представителя ИП <...> о возможности совершения остановки автотранспортного средства, а также о возможности подойти к рекламной конструкции и ознакомиться в полном объеме с размещенной рекламой опровергается имеющимися в деле фотоматериалами, которые в полном объеме подтверждают невозможность прочтения и восприятия текста в рассматриваемой рекламе в силу ее размещения и способа подачи.

Также, при составлении акта осмотра специалисты Тюменского УФАС России совершали выезд к месту размещения рекламной конструкции, подтвердив факт не читаемости информации, указанной мелким шрифтом.

Представленный в материалы дела ИП <...> в качестве подтверждения читаемости текста рекламной информации фотоснимок рекламы полностью опровергает данный довод, поскольку прочитать и воспринять рекламный текст не представляется возможным.

Таким образом, текст, размещенный в рекламе, остается недоступным для прочтения, следовательно, указание необходимой информации в рекламе носит

формальный характер и содержание рекламы не доводится в надлежащем виде до потребителей рекламы.

Довод представителя ИП <...> о том, что отсутствие информации о лице, оказывающем банковскую услугу, не искажает смысл рекламы и не вводит потребителя в заблуждение не может быть принят, поскольку положения ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе носят императивный характер и направлены на обеспечение возможности потребителя в получении полной и достоверной информации.

При решении вопроса о назначении административного наказания по делу учитывается следующее.

К смягчающим обстоятельствам относится тот факт, что правонарушение не повлекло каких-либо тяжких последствий, отсутствовали какие-либо жалобы на ненадлежащую рекламу со стороны потребителей.

При рассмотрении настоящего дела административным органом установлено, что ИП <...> ранее привлекалась к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ (постановлением Тюменского УФАС России от 27.05.2022г. по делу № 072/04/14.3-229/2022 назначено административное наказание в виде предупреждения, постановление вступило в законную силу 16.06.2022г.).

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ, лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

На момент совершения рассматриваемого административного правонарушения (16.11.2022г.) ИП <...> была привлечена к административной ответственности и со дня окончания исполнения вышеупомянутого постановления один год не истек.

Таким образом, совершение правонарушения повторно признается обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ИП <...> (<...>г.р., место рождения: г. <...>, адрес места нахождения: <...>, ОГРНИП 314723233900206, ИНН 720302540710, дата регистрации: 05.12.2014г.), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель платежа: Управление Федерального казначейства по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

Наименование банка: Отделение Тюмень Банка России/УФК по Тюменской области г. Тюмень

ЕКС (номер банковского счета): 40102810945370000060

Номер казначейского счета: 03100643000000016700

БИК: 017102101

ИНН: 7202081799

КПП: 720301001

ОКТМО: 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 01141 01 0003 140

УИН: 16100500000001669029

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Об уплате штрафа необходимо сообщить в Тюменское УФАС России, представив надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Приложение: квитанция на оплату штрафа – на 1 л. в 1 экз.

Заместитель

руководителя управления <...>