

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 55

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

15.03.2012

ДЕЛО № 8075-К/05-2012

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<...>рассмотрев материалы дела о совершении **кредитным потребительским кооперативом граждан «К»** (далее - КПКГ «К», кооператив), ИНН ОГРН , расположенным по адресу: , правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в присутствии представителя кооператива по доверенности от 29.02.2012 Ш. (паспорт),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России в газете «С» № 121-123 (904-906) за 10.08.2011 обнаружена реклама КПКГ «К», содержащая признаки нарушения п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*) (служебная записка № 620 от 02.09.2011).

Ульяновским УФАС России определением от 12.09.2011 возбуждено дело № 7791/05-2011 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в результате рассмотрения которого решением от 09.12.2011 реклама КПКГ «К», размещенная в газете «С» № 121-123 (904-906) за 10.08.2011, признана ненадлежащей, нарушающей требования ч. 7 ст. 5 и п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела № 7791/05-2011 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по факту нарушения законодательства о рекламе.

Заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России С<...> вынесено определение от 06.02.2012 о возбуждении в отношении КПКГ «К» дела об административном правонарушении № 8075-К/05-2012 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении указанным определением назначено на 01.03.2012 в 14 час. 00 мин. Определение от 06.02.2012 направлено КПКГ «К» заказным письмом с уведомлением № 43206846753888, которое получено 10.02.2011 старшим менеджером кооператива М. (по доверенности).

По состоянию на 01.03.2012 КПКГ «К» в Ульяновское УФАС России запрошенные определением от 06.02.2012 (со сроком представления к 27.02.2012) документы и пояснения не представил.

01.03.2012 заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России С<...> в отношении КПКГ «К» в отсутствие представителя кооператива составлен протокол № 70 об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 70 от 01.03.2012 и определение от 01.03.2012 о назначении рассмотрения дела на 15.03.2012 в 10 час. 00 мин. направлены КПКГ «К» заказным письмом с уведомлением № 43203448030096, которое получено кооперативом 05.03.2012.

В письменном отзыве КПКГ «К» (исх. № 120 от 14.03.2012, вх. № 2037 от 15.03.2012) кооператив поясняет, что административное дело возбуждено на основании решения, вынесенного неуполномоченным органом, поскольку в соответствии с п. 12 ст. 3 и ст. 33 Федерального закона «О рекламе» федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы возбуждают и рассматривают дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Решение по делу № 7791/05-2011 принято Комиссией, а не

территориальным органом ФАС России. Какие-либо иные органы (даже если они созданы при ФАС России) не вправе рассматривать указанные дела и выносить решения по ним.

В соответствии с п. 6 ч. 2 ст. 2 действие Федерального закона «О рекламе» не распространяется на объявления юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности. Кооператив согласно ст. 3 Федерального закона «О кредитной кооперации» является некоммерческой организацией, деятельность которой состоит в организации финансовой взаимопомощи членов кредитного кооператива (пайщиков). На основании изложенного, в соответствии со ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации решение Комиссии по делу № 7791/05-2011 является недействительным, поскольку не соответствует п.п. 3, 13, 25, 28 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508.

Кроме того, при рассмотрении административного дела были нарушены положения ст. 29.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Обстоятельством, исключающим возможность рассмотрения дела должностным лицом (С<...>) в соответствии со ст. 29.2 КоАП РФ является факт рассмотрения Комиссией под его председательством дела о нарушении законодательства о рекламе № 7791/05-2011, поскольку именно решение Комиссии было основанием для возбуждения административного дела в отношении кооператива. Согласно ст. 29.2 КоАП РФ должностное лицо, на рассмотрение которого передано дело об административном правонарушении, не может рассматривать данное дело в случае, если это лицо прямо или косвенно заинтересовано в разрешении дела. С<...> прямо заинтересован в таком рассмотрении административного дела, при котором решение Комиссии под его председательством нашло бы свое подтверждение в виде привлечения кооператива к административной ответственности. При наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 29.2 КоАП РФ, должностное лицо было обязано заявить самоотвод и направить его в виде заявления вышестоящему должностному лицу. Однако, несмотря на наличие прямой заинтересованности должностного лица в исходе дела, самоотвод не заявлялся. На основании изложенного, кооператив считает необходимым производство по делу об административном правонарушении прекратить.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 7791/05-2011 и дела об административном правонарушении № 8075-К/05-2011 усматривается следующее.

В газете «С» № 121-123 (904-906) за 10.08.2011 обнаружена реклама КПКГ «К», которая имеет следующее содержание:

«К сайт. ЗАЙМЫ ОТ 5 000 ДО 500 000 р. Возможность выбора даты ежемесячного платежа! Пересчитываем % при досрочном погашении займа. Принимаем заявки по телефону. Быстрое рассмотрение. ПРИНИМАЕМ ЛИЧНЫЕ СБЕРЕЖЕНИЯ ОТ 16 ДО 24 % ГОД. 8 тел. адрес КПКГ «К». По правому краю рекламы вертикально указано: «Услуги предоставляются при вступлении в КПКГ «К» на основании Устава, ФЗ № 190 «О кредитной кооперации». Иная информация в рекламе отсутствует.

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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.

Согласно п.п. 2, 6 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - *Федеральный закон «О защите конкуренции»*) финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, фондовая биржа, валютная биржа, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг; 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 п. 2 ч. 3 ст. 1 Федерального закона «О кредитной кооперации» кредитный потребительский кооператив - добровольное объединение физических и (или) юридических лиц на основе членства и по территориальному, профессиональному и (или) иному принципу в целях удовлетворения финансовых потребностей членов кредитного кооператива (пайщиков).

КПКГ «К» зарегистрирован в качестве юридического лица (ОГРН) и осуществляет свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением общего собрания членов кооператива от 08.06.2011.

Согласно Программе передачи личных сбережений КПКГ «К» договоры передачи личных сбережений заключается на следующих условиях:

Наименование программы	Сроки, месяцев	Сумма, % в месяц	Сумма, % годовых	Комиссия за досрочное расторжение	Примечание
«Квартальный»	3	1,33	16	2	Компенсация выплачивается ежемесячно
«Полугодовой»	6	1,5	18	3	Компенсация выплачивается ежемесячно
«Годовой»	12	1,66	20	3	Компенсация выплачивается ежемесячно
«Пенсионный»	12	1,83	22	3	Компенсация выплачивается в последний день окончания действия договора
«Пенсионный года»	24	2	24	3	Компенсация выплачивается в последний день окончания действия договора
«Получи доход сразу»	12	1,66	20	3	Компенсация начисленных по договору процентов выплачивается в размере 50% от суммы причитающихся компенсаций за год на момент заключения договора, оставшиеся 50% от суммы причитающихся компенсаций за год - по окончании срока действия договора

Таким образом, в рекламе КПКГ «К» приведено одно условие по услуге займа - минимальная и максимальная сумма предоставления займов («от 5 000 до 500 000 р.») - и одно условие по услуге привлечения денежных средств (сбережений) - процентная ставка («от 16 до 24% год»), но не содержатся иные условия по предоставлению займов и хранению сбережений, влияющих на сумму доходов, расходов, которую получат, понесут члены кооператива, определяющие фактическую стоимость займов и сумму сбережений для пайщика (процентная ставка, размер и порядок уплаты взносов и др.), что противоречит п. 2 ч. 2 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение ч. 7 ст. 5 и ч. 2 ст. 28 указанного Федерального закона несет рекламодатель.

Согласно п.п. 5, 7 ст. 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.

Распространение рекламы КПКГ «К» осуществлялось на основании договора № 207/1 от 06.07.2011, заключенного между ООО «С» и КПКГ «К». Утверждение оригинал-макета рекламы и подачу заявки на публикацию рекламы осуществлялось менеджером кооператива.

Учредителем газеты «С» является ООО «С». В соответствии с агентским договором № 81 от 15.12.2009, заключенным ООО «С» с ООО «СП», первое заключает договоры аренды рекламных мест газеты «С» для размещения рекламы третьих лиц.

Таким образом, рекламодателем в данном случае является КПКГ «К», а рекламодателем - ООО «С».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (*Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ*) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе (в том числе ст.ст. 5, 28 Федерального закона «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.

Таким образом, **кредитным потребительским кооперативом граждан «К»** совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Довод КПКГ «К» о том, что деятельность кооператива не подпадает под понятие предпринимательской, поэтому информационный модуль кооператива, размещенный в газете «С» № 121-123 (904-906) за 10.08.2011, не подпадает под понятие рекламы, является ошибочным.

Согласно ст. 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с ч. 2 ст. 24 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую и иную приносящую доход деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана и соответствует указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика.

Выше (стр. 3-4 настоящего постановления) изложены доказательства того, что КПКГ «К» осуществляет предпринимательскую деятельность.

Частью 3 статьи 24 указанного Федерального закона предусмотрено, что некоммерческая организация ведет учет доходов и расходов по предпринимательской и иной приносящей доходы деятельности. Согласно представленной КПКГ «К» налоговой декларации по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения, за 2011 год кооперативом получен доход (код строки 210) в размере 714 918 рублей, на которую начислен налог по ставке 6%, что является доказательством осуществления кооперативом приносящей доход деятельности. При этом, в налоговой декларации указаны произведенные расходы (код строки 212) в размере 0 рублей.

Кроме того, рассматриваемая информация была распространена среди неопределенного круга лиц, а не исключительно среди членов КПКГ «К», для привлечения внимания к кооперативу и его услугам (объектам рекламирования) с целью привлечения новых членов кооператива.

Ссылка КПКГ «К» на то, что решение вынесено неправомочным органом (Комиссией Ульяновского УФАС России) является необоснованной. Часть 9 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» предусматривает, что рассмотрение антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Пункт 3 [Правил](#) рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации 17.08.2006 № 508, регламентирует, что дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Пунктами 3.37-3.37.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 28.12.2007 № 453, зарегистрированного в Минюсте России 19.03.2008 № 11380, предусмотрено, что рассмотрение дела осуществляется постоянно действующей Комиссией, состав которой утверждается приказом руководителя антимонопольного органа. В состав Комиссии включаются Председатель Комиссии и члены Комиссии. Председателем Комиссии назначается руководитель или заместитель руководителя антимонопольного органа. В состав Комиссии включаются работники антимонопольного органа.

Следовательно, рассмотрение дела о нарушении Федерального закона «О рекламе» и вынесение решения по его существу осуществляется именно Комиссией антимонопольного органа, что закреплено законодательно.

В соответствии с п.2 ст. 29.2 КоАП РФ основанием, исключающим возможность участия в разрешении дела, является личная, прямая или косвенная заинтересованность в разрешении дела.

До рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении от КПКГ «К» в адрес административного органа не поступило заявления в порядке ст. 29.3 КоАП РФ об отводе должностного лица, рассматривающего дело, с обоснованием причин (доказательствами) личной, прямой или косвенной заинтересованности должностного лица в разрешении дела об административном правонарушении.

С<...>, его родственники и свойственники не являются и не являлись членами КПКГ «К». Указанные лица не являются учредителями или членами иных кредитных кооперативов, осуществляющих деятельность на территории Ульяновской области.

То обстоятельство, что одно и то же лицо рассматривало дело по признакам нарушения законодательства о рекламе (в качестве председателя Комиссии) и дело об административном правонарушении, само по себе не является процессуальным нарушением, поскольку КоАП РФ не содержит соответствующего запрета. Указанный факт также не свидетельствует о прямой либо косвенной заинтересованности С<...> в исходе рассматриваемого дела об административном правонарушении.

Следовательно, приведенные обстоятельства не влекут прекращения производства по настоящему делу.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушены права неограниченного круга потребителей на получение добросовестной и достоверной информации. Нормы законодательства о рекламе, нарушенные КПКГ «К», направлены на охрану личного имущества граждан.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Также отсутствуют основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного, что исключает применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Правонарушение, совершенное КПКГ «К», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере распространения достоверной и добросовестной рекламы.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **кредитного потребительского кооператива граждан «К»** наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **кредитному потребительскому кооперативу граждан «К»** административное наказание в виде штрафа в размере **100 000 (Сто тысяч) рублей**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

*В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен **не позднее тридцати дней** после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.*

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКАТО 73401000000.

Наименование платежа: *Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).*

Об уплате штрафа сообщить **в срок до 05.05.2012**, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную **копию платежного документа**.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления