ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № АР-61-15 об административном правонарушении

23.07.2015г.

г.Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России- начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев, материалы дела об административном правонарушении № АР-61-15, возбужденного в отношении должностного лица – директора ООО «Созвездие» Исмеева Рината Исрафиловича <...>, в отношении рекламы: «Программа TRADE-IN кредит от 8,9%! ООО «Созвездие» официальный дилер CHERY, г. Магнитогорск, ул. Весенняя, д. 86/1, тел.(3519) 22-88-77, 22-88-88 mag.chery.ru с изображением автомобилей марки CHERY с указанием стоимости», размещенной в газете «Базарный день. Белорецк» на странице 1 (№46(332) от 26.11.2014г., рекламораспространитель – ООО «РИМ» (453500, г. Белорецк, ул. К. Маркса, д. 51, оф.20), рекламодатель - ООО «Созвездие» (Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Весенняя 86/1),

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.

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.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике

Башкортостан была рассмотрена реклама, а именно: «Программа TRADE-IN кредит от 8,9%! ООО «Созвездие» официальный дилер CHERY, г. Магнитогорск, ул. Весенняя, д. 86/1, тел.(3519) 22-88-77, 22-88-88 mag.chery.ru с изображением автомобилей марки CHERY с указанием стоимости», размещенная в газете «Базарный день. Белорецк» на странице 1 (№46(332) от 26.11.2014г., рекламораспространитель – ООО «РИМ» (453500, г. Белорецк, ул. К. Маркса, д. 51, оф.20).

Данная реклама имеет признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона "О рекламе" 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).

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. Также, 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 заимодавцем может быть только банк или иная кредитная организация.

В Федеральном законе «О банках и банковском 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 №03-03-06\1\257 выдача кредитов - банковская операция. Платой за пользование

средствами, которые получила фирма-заемщик, являются проценты.

В данном случае, в указанном рекламном модуле отсутствует информация об организации, предоставляющей банковские услуги по кредитованию.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона "О рекламе", ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 указанного закона несет как рекламораспространитель, так и рекламодатель.

25.02.2015г. представитель ООО «РИМ» на рассмотрение данного дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «РИМ» о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату. Срок рассмотрения дела продлить до 05.05.2015г.

18.03.2015г. представитель ООО «РИМ» на рассмотрение данного дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «РИМ» о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ адрес местонахождения ООО «РИМ»- 453510, РБ, г.Белорецк, ул.Тюленина, д.14.

03.04.2015г. представитель ООО «РИМ» на рассмотрение данного дела не явился. Определение об отложении рассмотрения дела №Р-13-15 от 18.03.2015г., направленное в адрес ООО «РИМ» вернулось с пометкой «отсутствие адресата по указанному адресу».

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения дела на другую дату.

17.04.2015г. представитель ООО «РИМ» на рассмотрение данного дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «РИМ» о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

Комиссией Башкортостанского УФАС России принято решение привлечь к рассмотрению данного дела ООО «Созвездие» (г. Магнитогорск, ул. Весенняя, 86/1) в качестве рекламодателя и об отложении рассмотрения дела на другую дату.

27.04.2015г. представители ООО «РИМ» (453510, г. Белорецк, ул. Тюленина, д.14), ООО «Созвездие» (г. Магнитогорск, ул. Весенняя, 86/1) на рассмотрение данного дела не явились. Почтовое уведомление о надлежащем извещении ООО «РИМ», ООО «Созвездие» о месте и времени рассмотрения данного дела в управление не поступало.

05.05.2015г. на рассмотрении данного дела представители ООО «РИМ», ООО «Созвездие» не явились. Телеграмма, направленная в адрес ООО «РИМ» вернулась с пометкой «не доставлена, такого учреждения нет», телеграмма,

направленная в адрес ООО «Созвездие» вернулась с пометкой «вручена администратору». От ООО «РИМ» поступило ходатайство (вх.№5945 от 05.05.2015г.) о рассмотрении дела в отсутствии представителя. Ходатайство удовлетворено. От ООО «Созвездие» поступило ходатайство (вх.№5988 от 05.05.2015г.) о рассмотрении дела в отсутствии представителя. Ходатайство удовлетворено.

05.05.2015г. от главного редактора газеты «Базарный День – г. Белорецк» - Зайнагабдинова Р.И. поступили письменные объяснения (вх. №5945 от 05.05.2015г.), согласно которым по договоренности с рекламодателем ООО «Созвездие» о размещении рекламы в газете «Базарный день – г. Белорецк», рекламные макеты могут разрабатываться как дизайнерами издания, так и представляться рекламодателем. Данный макет был разработан рекламодателем и представлен для размещения в газете. При принятии решения о размещении данной рекламы в газете, Зайнагабдинов Р.И. (главный редактор) посчитал, что все условия закона «О рекламе» формально соблюдены и реклама может быть размещена.

Также был представлен макет рекламы (вх.№ 5945 от 05.05.2015г.), размещенной в газете «Базарный день. Белорецк» на странице 1 (№46(332) от 26.11.2014г.

От ООО «Созвездие» были получены пояснения по делу №Р-13-15 (вх. №5988 от 05.05.2015г.), согласно которым 16.01.2014г. между ООО «Созвездие» и ООО «РИМ» заключен договор на оказание рекламных услуг №2/2014, по которому ООО «РИМ» приняло на себя обязательства выполнения работ по подготовке макетов и их публикацию в газете «Базарный день». Согласно заявке ООО «Созвездие» на рекламу, выполненную в рамках договора №2/2014 от 16 января 2014г., по согласованному сторонами договора макету, в газете «Базарный день» на странице 1 (№46 (332) от 26 ноября 2014г. ООО «Рим» размещена реклама: «Программа TRADE-IN кредит от 8,9%! Европлан ООО «Созвездие» официальный дилер CHERY, г. Магнитогорск, ул. Весенняя, д. 86/1, тел.(3519) 22-88-77, 22-88-88 mag.chery.ru с изображением автомобилей марки CHERY с указанием стоимости». Европлан является универсальной автофинансовой компанией, которая работает по трем основным направлениям: автолизинг, автобанковские услуги и автострахование. Таким образом, Европлан предоставляет в том числе услуги по кредитованию для физических лиц.

Также были представлены документы (вх.№ 5988 от 05.05.2015г.): согласованный макет рекламы, договор на оказание услуг №2/2014 от 16.01.2014г., копия устава, копия платежного поручения №1485 от 23.01.2015г., копия платежного поручения №202 от 13.04.2015г., копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица серии 74 №004830253, копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серия <...> копия приказа № 02 от 10.11.2011г., копия устава ООО «Созвездие».

Анализ материалов дела показал, что в газете «Базарный день. Белорецк» на странице 1 (№46(332) от 26.11.2014г., рекламораспространитель – ООО «РИМ» (453500, г. Белорецк, ул. К. Маркса, д. 51, оф.20), рекламодатель ООО «Созвездие» (г. Магнитогорск, ул. Весенняя, 86/1) была размещена реклама: «Программа TRADE-IN кредит от 8,9%! ООО «Созвездие» официальный дилер CHERY, г. Магнитогорск, ул. Весенняя, д. 86/1, тел.(3519) 22-88-77, 22-88-88 mag.chery.ru с изображением автомобилей марки CHERY с указанием стоимости», которая нарушает часть 1 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», 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 указана возможность приобретения товара (услуги) в кредит, однако не указано наименование лица, оказывающего данные услуги.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28, указанного закона, несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно полученным объяснениям от ООО «РИМ», по договоренности с реламодателем ООО «Созвездие» о размещении рекламы в газете «Базарный день – г. Белорецк», рекламные макеты могут разрабатываться как дизайнерами издания, так и представляться рекламодателем. Данный макет был разработан рекламодателем и представлен для размещения в газете. При принятии решения о размещении данной рекламы в газете, Зайнагабдинов Р.И. (главный редактор) посчитал, что все условия закона «О рекламе» формально соблюдены и реклама может быть размещена.

ООО «Созвездие» пояснило, что 16.01.2014г. между ООО «Созвездие» и ООО «РИМ» заключен договор на оказание рекламных услуг №2/2014, по которому ООО «РИМ» приняло на себя обязательства выполнения работ по подготовке макетов и их публикацию в газете «Базарный день». Согласно заявке ООО «Созвездие» на рекламу, выполненную в рамках договора №2/2014 от 16 января 2014г., по согласованному сторонами договора макету, в газете «Базарный день» на странице 1 (№46 (332) от 26 ноября 2014г. ООО «Рим» размещена реклама: «Программа TRADE-IN кредит от 8,9%! Европлан ООО «Созвездие» официальный дилер CHERY, г. Магнитогорск, ул. Весенняя, д. 86/1, тел.(3519) 22-88-77, 22-88-88 mag.chery.ru с изображением автомобилей марки CHERY с указанием стоимости». Европлан является универсальной автофинансовой компанией, которая работает по трем основным направлениям: автолизинг, автобанковские услуги и автострахование. Таким образом, Европлан предоставляет в том числе услуги по кредитованию для физических лиц.

В ходе рассмотрения дела документы, подтверждающие хозяйственно-правовую форму Европлан, право на предоставление автокредита, а также иные договоры оказания услуг представлены не были.

Рекламный макет, размещенный в газете «Базарный день» на странице 1 (№46 (332) от 26 ноября 2014г. был согласован сторонами – ООО «Рим» и ООО «Созвездие», что подтверждает представленный ООО «Созвездие» макет от 19.11.2014г.

Комиссией Башкортостанского УФАС установлено, что текст данной рекламы свидетельствует о распространении помимо рекламы товара и организации, реализующей указанный товар, так и рекламу финансовых услуг – «кредита», представляемого в связи с покупкой указанного товара. В данном случае, в указанном рекламном модуле отсутствует информация об организации, предоставляющей банковские услуги по кредитованию.

В связи с тем, что на момент вынесения решения не было представлено

документов, подтверждающих устранение нарушения законодательства о рекламе, Комиссией принято решение о выдаче предписания ООО «РИМ» (453500, г. Белорецк, ул. К. Маркса, д. 51, оф.20), ООО «Созвездие» (г. Магнитогорск, ул. Весенняя, 86/1).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 05.05.2015г.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, вынесено определение о возбуждении дела (исх. №6/5440 от 06.05.2015г.) об административном правонарушении и проведении административного расследования по ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ, назначена дата на 01июня 2015г. в 14 часов 45 минут, по адресу: г.Уфа, ул.Пушкина, д.95 каб.523.

29.05.2015г. от директора ООО «Созвездие» - Р.И. Исмеева поступило ходатайство об отложении даты составления протокола об административном правонарушении (вх. №7216 от 29.05.2015г.). Ходатайство удовлетворено.

01.06.2015г. директор ООО «Созвездие» Исмеева Р.И. (г. Магнитогорск, ул. Весенняя, 86/1) не явился.

23.06.2015г. поступило ходатайство (вх. №8466 от 23.06.2015г.) об истребовании доказательств у автофинансовой компании «ЗАО «Европлан». В удовлетворении ходатайство отказано.

23.06.2015г. директор ООО «Созвездие» Исмеев Р.И. не явился. Уведомление о надлежащем извещении Исмеева Р.И. вернулось с пометкой «вручено 10.06.2015г.».

03.07.2015г. директор ООО «Созвездие» Исмеев Р.И. на рассмотрение дела не явился. Уведомление о надлежащем извещении Исмеева Р.И. вернулось в Управление с пометкой «вручено 07.07.2015г.». В отношении директора ООО «Созвездие» Исмеева Р.И. был составлен протокол (исх. №6/8494 от 03.07.2015г.). Назначена дата рассмотрения дела – 23.07.2015г.

07.07.2015г. от директора ООО «Созвездие» поступили документы (вх.№ 9275 от 07.07.2015г.) идентичные поступившим ранее документам (вх. №8466 от 23.06.2015г.).

23.07.2015г. директор ООО «Созвездие» Исмеев Р.И. (г. Магнитогорск, ул. Весенняя, 86/1) не явился. Уведомление о надлежащем извещении ООО «Созвездие» вернулось с пометкой «вручено 07.07.2015г.».

Событие административного правонарушения вменяемое должностному лицу – директору ООО «Созвездие» Исмееву Ринату Исрафиловичу <...>, выражается в распространении рекламы: «Программа TRADE-IN кредит от 8,9%! Европлан ООО «Созвездие» официальный дилер CHERY, г. Магнитогорск, ул. Весенняя, д. 86/1, тел. (3519) 22-88-77, 22-88-88 mag.chery.ru с изображением автомобилей марки CHERY с указанием стоимости», в газете «Базарный день» на странице 1 (№46 (332) от 26 ноября 2014г.

Объект правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства РФ о рекламе.

Субъект правонарушения – должностное лицо – директор ООО «Созвездие» Исмеев Ринат Исрафилович <...>

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства РФ о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У должностного лица – директора ООО «Созвездие» Исмеева Рината Исрафиловича <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан.

Время совершения административного правонарушения – 26 ноября 2014г.

Оснований для применения ст. 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Таким образом, при назначении наказания должностным лицом Управления, рассматривающим дело № АР-61-15, в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, учитывается тот факт, что лицо, привлекаемое к административной ответственности должностное лицо – директор ООО «Созвездие» Исмеев Ринат Исрафилович <...>, впервые привлекается к административной ответственности, отягчающих обстоятельств не выявлено.

В соответствии частью 1 статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении нарушение рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, ч.1 ст. 14.3, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – директора ООО «Созвездие» Исмеева Рината Исрафиловича <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП и подвергнуть административному наказанию в виде административного штрафа в размере четырех тысяч рублей (4 000 рублей).

Реквизиты для перечисления штрафа:

ГРКЦ Республики Башкортостан Банка России г.Уфа;

БИК 048073001;

Получатель: УФК по Республике Башкортостан (Башкортостанское УФАС России);

ИНН Получателя: 0274090077;

КПП Получателя: 027401001;

Р\с 40101810100000010001;

ОКТМО 80701000

Штраф зачисляется в доход бюджета на код:

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе

161. 1 16 26000 01 6000 140).

Согласно пункта 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа,

свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>