ΠΡΟΤΟΚΟΛ № 012/04/14.3-191//2021

об административном правонарушении

04» марта 2021 года

г. Йошкар-Ола

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «Мотобутик» (<...>) по факту нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламной информации посредством смс-сообщения на абонентский номер гражданина без его согласия, ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ)

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: г. Йошкар-Ола

Время совершения административного правонарушения: 15 декабря 2020 года

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Марийским УФАС России был произведен мониторинг рекламы в г. Йошкар-Ола.

В ходе мониторинга была обнаружена реклама, содержащая признаки нарушения части 7 статьи 5, статьи 9, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения наружной рекламы посредством листовок по адресу г. Йошкар-Ола, ул. Петрова, д. 27б, а также на офицальном сайте ООО МКК «Нужноденьги» (https://nyzhnodengi.ru/) https://fas1.tconf.rt.ru/c/5166919846 следующего содержания:

далее - Реклама,

Из письменных пояснений ООО МКК «Нужноденьги» (вх. №1133 от15.02.2021) следует, что порядок проведения акции установлен приказом директором общества № 10-11-2020/01 от 10.11.2020. Рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем является общество в лице директора <...>. Факт нарушения законодательства о рекламе общество признало в полном объеме. Рекламная информация стимулирующего мероприятия размещалась в период с 10.11.2020 по 28.12.2020. Согласно статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Под объектом рекламирования понимают 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.

Из анализа текста рекламы «Нужноденьги» следует, что объектом рекламирования выступают стимулирующее мероприятие и услуги по предоставлению займов, в том числе ООО МКК «Нужноденьги».

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, так как распространена посредством размещения рекламной конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под финансовой услугой понимается 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.

Пунктом 5 ст. 3 Федерального закона от 21 декабря 2013 года № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Закон о потребительском кредите (займе)) установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года.

Согласно ст. 4 Закона о потребительском кредите (займе) профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными, организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Таким образом, профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов может осуществляться только определенным кругом юридических лиц: микрофинансовыми организациями (п. 2 ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях»; кредитными кооперативами (ст. 4 Федерального закона от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»).

Право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, определенном Законом о потребительском кредите (займе), предоставлено микрофинансовым организациям, в соответствии с Федеральным законом от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях».

Марийским УФАС России установлено, что ООО МКК «Нужноденьги» 30.08.2019 включено в реестр микрофинансовых организаций.

В рекламе указано, что для участия в стимулирующем мероприятии необходимо «взять займ от 1000 рублей».

Так, приказом № 01-11-2019/1 утверждены паспорта кредитных продуктов «Первый заем», «Стандартный», «Пенсионный».

В материалы дела представлен паспорт кредитного продукта «Стандартный». Существенными условиями, влияющими на стоимость предоставления займа являются:

- срок займа от 01-30 дней;
- сумма займа от 1000 руб. до 50 000 рублей, с шагом 500 руб.;
- процентная ставка по кредиту 1 % в день, начиная со дня следующего за днем выдачи займа (полная стоимостьпотребительского займа 365.0% (366%) годовых):
- проценты за пользование займов начисляются со дня, следующего за днем предоставления займа, по день возврата займа включительно;
- за нарушение заемщиком срока возврата займа общество вправе начислить неустойку в размере 0,1% за каждый день с момента нарушения срока возврата займа;
- возврат займа заемщиком порисходит единовременно в день, определенный в индивидуальных условиях договора потребительского займа;
- досрочное погашение займа осуществляется единовременным платежом, включающим в себя основной долг и начисленные на дату досрочного погашения суммы займа проценты.

Однако существенная информация в рассматриваемой рекламе (о размере займа, возрасте потенциального заемщика, процентная ставка, максимальная сумма займа, иное) отсутствует.

Таким образом, Марийским УФАС России при расспространении данной рекламыустановило в действиях общества факт нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии со статьей 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

- 1) сроки проведения такого мероприятия;
- 2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Таким образом, в качестве отдельного объекта, к рекламе которого установлены специальные требования, выделяет стимулирующее мероприятие - стимулирующую лотерею, конкурс, игру, иное подобное мероприятие, условием участия в которых является приобретение определенного товара и возможность получения выигрыша (приза, подарка) (Письмо ФАС России от 02.12.2011 № АК/44977 «О разъяснении некоторых положений Федерального закона «О рекламе».

В пункте 27 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что нормы статьи 9 Закона о рекламе применяются к стимулирующим мероприятиям, условием участия в которых является приобретение определенного товара и которые проводятся на конкурсной основе с розыгрышем призов или получением выигрышей.

Таким образом, для признания рекламы стимулирующим мероприятием необходимо установить такой признак как выполнение его участником обязательного условия - приобретения определенного товара.

В рассматриваемой рекламе сообщается, что для того, чтобы принять участие в розыгрыше необходимо «взять займ от 1000 рублей... и получи шанс выйграть ценные призы!»

Следовательно, в рекламе присутствует признак стимулирования, а именно – взять займ от 1000 рублей. Указанное условие побуждает человека принять участие с целью возможного получения материального блага, поощрения и получения ценных призов.

В соответствии с приказом № 10.11-2020/01 от 10.11.2020 срок проведения рекламной акции определен с 16.11.2020 по 20.12.2020.

В силу положения о проведении рекламной акции – «Новогодний розыгрыш» условиями участия в акции являются:

- в розыгрыше участвуют клиенты, оформившие займ от 1000 рублей с 16.11.2020 по 20.12.2020, на срок пользования займом не менее 5 (пяти) дней, при условии, что договор будет закрыт до 25 декабря 2020 г. включительно;
- розыгрыш состоится 28 декабря 2020 года в 15: 00 по московскому времени, победителей определяется при помощи генератора случайных чисел, в прямом эфире сети инстаграм @nyzhnodehgi;
- среди участников конкурса разыграны 3 ценных приза (смарт-часы, колонка, блендер)
- необходимо сохранить купон до конца проведения акции;

В рассматриваемой рекламе отсутствует следующая информация обязательная в силу статьи 9 Закона о рекламе: сроки проведения стимулирующего мероприятия, в части даты начала и окончания проведения акции, источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

Закон о рекламе устанавливает необходимость доведения до сведения потребителей рекламы стимулирующего мероприятия указанных условий и правил участия в таком мероприятии, при этом сроки проведения стимулирующего мероприятия должны быть указаны непосредственно в тексте рекламы, а ссылка на информацию об организаторе стимулирующего мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения допускается путем указания на источник такой информации.

Исходя из диспозиции статьи 9 Закона о реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщающуюся данным источником.

Реклама акции «возьми займ от 1000 рублей... и получи шанс выйграть ценные призы!» не содержит указания на то, какие именно сведения можно получить при обращении к соответствующему информационному источнику.

Таким образом, указанная рекламная информация нарушает статью 9 Закона о рекламе.

Таким образом, спорная рекламная информация нарушает ч. 7 ст. 5, п. 2 ч.2 ст. 28, ч. 3 ст. 28, ст. 9 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель, статьи 9, части 7 статьи 24 Закона о рекламе несет рекламодатель, рекламораспространитель.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Марийским УФАС России установлено, что спорная реклама размещалась посредствам листовок по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Петрова, д. 27 «б» и на официальном сайте ООО МКК «Нужноденьги», и в интересах ООО МКК «Нужноденьги».

Генеральный директор ООО МКК «Нужноденьги» <...> пояснил, рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО МКК «Нужноденьги» в лице генерального директора <...>. Макеты были разработаны обществом в лице генерального директора.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно пункту 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КАП РФ.

В силу статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Протокол составлен в присутствии законного представителя ООО МКК «Нужноденьги», надлежащим образом извещенного о месте и времени составления протокола.

| ротоколом ознакомлен, | |
|-----------------------------------|--|
| ва и обязанности разъяснены | |
| | (ФИО, подпись лица, привлекаемого к ответственности) |
| | <> |
| | (ФИО составившего протокол) |
| 2021 г. | |
| | (подпись) |
| | |
| Объяснения законного представител | ля (представителя, защитника) лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении: |
| | |
| | |
| | |

| (лицо, привлекаемое к административной отг | ветственности) | | | |
|---|-------------------------|------------|------------------|----------------------|
| | (| Подпись) | | |
| С протоколом ознакомлен | | | | |
| (лицо, привлекаемое к административной оті (Под | ветственности) пись) | | | |
| Подпись лица, в отношении которого ведется | | | | |
| производство об административном прозаконного | авонарушении | | (ΦΝΟ | физического лица или |
| представителя юридического лица, расшифр | ООВКО | | | |
| подписи, наименование должности, реквизит | ъ | | | - |
| документа, удостоверяющего его служебное | 9) | | | |
| Копию протокола получил2021 г (лицо, привлекаемое к административной от | | | | |
| Подпись лица, получившег | о протокол | об — | административном | правонарушении |
| Vogue progresse a govern | (ФИО, должності | ь Подпись) | | |
| Копию протокола получил 2021 г | | | | |
| (потерпевший/защитник) | | | | |
| Подпись лица, получившег | о протокол | об — | административном | правонарушении |