

РЕШЕНИЕ
по делу № 2

28 февраля 2012 года г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

ООО «Х-Формат» в лице представителя по доверенности Мардугаллямова Р.Т. (доверенность от 14.10.2011),

ООО «Парамаунт» в лице представителя по доверенности Щетникова Р.В. (доверенность от 27.02.2012),

рассмотрев дело № 2 возбужденное в отношении ООО «Х-Формат» и ООО «Парамаунт» на основании материалов, направленных Прокуратурой г. Екатеринбурга (вх. № 01-17724 от 01.12.2011) с просьбой провести проверку на наличие признаков недобросовестной и недостоверной рекламы и принятия соответствующих мер по размещению рекламы по адресу: г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев, 5 – ул. Папанина, с предложением финансовых консультаций, надписью «МММ – 2011» и ссылкой на интернет – сайт: www.sergey-mavrodi.com,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 2 по признакам нарушения законодательства о рекламе возбуждено Определением от 10.01.2012 (исх. № 101 от 11.01.2012) на основании материалов, направленных Прокуратурой г. Екатеринбурга (вх. № 01-17724 от 01.12.2011) с просьбой провести проверку на наличие признаков недобросовестной и недостоверной рекламы и принятия соответствующих мер по размещению рекламы по адресу: г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев, 5 – ул. Папанина, с предложением финансовых консультаций, надписью «МММ – 2011» и ссылкой на интернет – сайт: www.sergey-mavrodi.com.

Рассмотрение дела откладывалось на 28.02.2012 Определением об отложении рассмотрения дела от 02.02.2012 (исх. № 1211 от 10.02.2012) в связи с неявкой ООО «Парамаунт» и непредставлением им запрошенных сведений.

На территории г. Екатеринбурга распространяется реклама «МММ-2011» следующего содержания:

«МММ-2011

www.sergey-mavrodi.com

ПРЕДУПРЕЖДАЮ: пирамиды опасны для вашего здоровья

Финансовые консультации

8 800 700 22 42

Звонок по России бесплатный»

Данная реклама распространяется без указания лица, осуществляющего рекламируемую деятельность, что противоречит ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе».

По сведениям Прокуратуры г. Екатеринбурга, рекламораспространителем является ООО «Х-Формат» (юридический адрес: 620041, г. Екатеринбург, ул. Солнечная, 21А – 23; фактический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Вайнера, 9-а, офис 505-506).

Согласно Договору № 119 возмездного оказания услуг от 23.08.2011, представленному ООО «Х-Формат» на запрос (исх. № 11935 от 15.12.2011) Свердловского УФАС России, рекламодателем является ООО «Парамаунт» (620107, г. Екатеринбург, ул. Готвальда, 14а – 75).

Согласно письменным объяснениям, а также в ходе рассмотрения дела ООО «Х-Формат» и ООО «Парамаунт» нарушение рекламного законодательства не признали.

Представителем ООО «Х-Формат» в письменном виде (вх. № 01-951 от 27.01.2012; вх. № 01-1236 от 02.02.2012), а также на заседаниях Комиссии даны следующие пояснения:

В ООО «Х-Формат» поступила заявка на размещение рекламы «МММ-2011» от ООО «Парамаунт». Для подтверждения того факта, что данная реклама не является недостоверной, недобросовестной или незаконной ООО «Х-Формат» обратило внимание ООО «Парамаунт» на пункты Договора № 119 возмездного оказания услуг от 23.08.2012, заключенного между сторонами и предложило проверить еще раз правомерность рекламы на соответствие п.п. 3.3.5, 4.2 и 4.4 Договора, в которых говорится о том, что ООО «Парамаунт» обязано обеспечить на плакатах размещение всей информации о рекламируемом товаре или услуге, необходимой в соответствии с ФЗ «О рекламе» и Законом «О сертификации продукции и услуг»; гарантировать правомерность происхождения плакатов и владения ими; самостоятельно решать вопросы авторского права и смежных прав на рекламную предоставляемую информацию. В случае возникновения претензий со стороны властей либо иных третьих лиц, связанных с несоответствием информации действующему законодательству Российской Федерации, либо с нарушением принадлежащих третьей стороне прав, при размещении предоставленного ООО «Парамаунт» плакатов, Общество обязано за свой счет урегулировать указанные разногласия. ООО «Парамаунт» несет ответственность за соответствие содержания плакатов требованиям действующего законодательства Российской Федерации. ООО «Х-Формат» не несет ответственности за досрочный демонтаж плаката по требованию уполномоченных органов, в случае неисполнения ООО «Парамаунт» обязательств, указанных выше.

Также ООО «Х-Формат» обратилось за разъяснением содержания информации макета рекламы в Свердловское УФАС России (вх. № 01-14394 от 28.09.2011), в котором Управление не рекомендовало Обществу размещать рекламу «МММ-2011», поскольку в ней содержатся признаки нарушения ФЗ «О рекламе».

Первоначально, после того как Общество разместило указанную рекламу, ООО «Х-Формат» собиралось напечатать и приклеить на плакат наименование лица, оказывающего данные услуги, однако: согласно п.п. 5.1 и 5.2 Договора, плакаты являются собственностью Общества; интеллектуальное право на макет плаката принадлежит владельцу брэнда (он заказывает разработку макета, представляя все сведения о себе разработчикам и оплачивает эту услугу); самовольно изменять информацию в макете Общество не имеет права, поскольку размещение по не утвержденному макету не будет оплачено ООО «Парамаунт»; демонтировать плакат ООО «Х-Формат» имеет право по требованию уполномоченных органов. Вместе с тем, ООО «Х-Формат» считает, рекламный плакат не содержит нарушений ч.1 ст.28 Закона «О рекламе», поскольку в соответствии с п.2 ст.3 ФЗ «О рекламе» объектом рекламирования могут выступать не только товары (в понятие которых и входят услуги, в том числе финансовые) но и другие объекты: результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации юридического лица или товара либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама. Таким образом, чтобы определить, что именно рекламирует та или иная реклама,

необходимо установить, на привлечение внимания к какому объекту она направлена. Из содержания рекламного плаката следует, что он привлекает внимание к следующим объектам рекламирования: интернет-сайт www.sergey-mavrodi.com; средство индивидуализации МММ 2011; финансовые консультации; номер телефона. Ни о каких финансовых услугах в рекламном плакате речи не идет. Предложение финансовых консультаций нельзя рассматривать как предложение финансовых услуг, поскольку, как считает Общество, консультации - это не привлечение денежных средств, это лишь предоставление интеллектуальных знаний, но не операции с финансами. В данном случае указание фразы «финансовые консультации» рядом с номером телефона можно расценить как предложение консалтинговых услуг.

Из прямого прочтения рекламного плаката предложение какой-либо финансовой услуги не следует, а рекламодатель не обязан проверять содержание интернет-сайтов (которое может меняться помимо воли рекламодателя), на которые имеется ссылка в распространяемой рекламе. Поскольку информация о финансовых услугах содержится лишь на интернет-сайте www.sergey-mavrodi.com, то именно информацию на данном сайте и можно расценивать как рекламу финансовых услуг.

Представителем ООО «Парамаунт» в письменном виде (вх. № 01-2409 от 27.02.2012; вх. № 01-2500 от 28.02.2012), а также на заседании Комиссии даны следующие пояснения:

ООО «Парамаунт» не совершало действий, нарушающих Федеральный закон «О рекламе». В соответствии с Договором № 119 от 23 августа 2011 г., заключенным между ООО «Парамаунт» и ООО «РА «Х-Формат», Общество поручает, а ООО «Х-Формат» принимает обязательства осуществлять размещение рекламных плакатов на собственных средствах наружной рекламы (п.1.1.). Технические характеристики плакатов, адреса и сроки их размещения указываются в Приложениях к Договору (п.1.2.). Согласно Приложения № 4 к указанному Договору по адресу: г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев, 5, размещен плакат с сюжетом «Финансовые консультации» на одной стороне рекламной конструкции в период с 01.11.2011 по 30.11.2011. Сюжет размещенного рекламного плаката содержит указание на интернет-сайт www.sergey-mavrodi.com, надпись «МММ-2011» и телефон для финансовых консультаций.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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.

Таким образом, согласно действующему законодательству объектом рекламирования могут выступать не только товары или услуги, но и мероприятие, основанное на риске (игры, пари).

Информация, размещенная ООО «РА «Х-Формат» по заказу ООО «Парамаунт» на рекламных конструкциях, не является товаром или услугой, поскольку сюжет размещенного плаката содержит: интернет-сайт www.sergey-mavrodi.com, надпись «МММ-2011», надпись «финансовые консультации» и номер телефона.

Сюжет размещенного плаката не содержит информации о привлечении и (или)

размещении денежных средств юридических и физических лиц, так как: надпись «финансовые консультации» и номер телефона не направлена на привлечение и (или) размещение денежных средств юридических и физических лиц; надпись «МММ-2011» также не связана с привлечением и (или) размещением денежных средств; надпись ссылки на интернет-сайт www.sergey-mavrodi.com также не связана с привлечением и (или) размещением денежных средств.

Указанное содержание сюжета размещенного ООО «Парамаунт» плаката не направлено на привлечение внимания к оказанию финансовых услуг в качестве объекта рекламирования.

Более того, информация, содержащаяся на интернет-сайте www.sergey-mavrodi.com не является информацией, которая была размещена на рекламной конструкции. К информации, размещенной на указанном интернет-сайте, ООО «Парамаунт» не имеет никакого отношения и не может определять содержание и объем данной информации.

Таким образом, полагает ООО «Парамаунт», Прокуратура г. Екатеринбурга не предоставила достаточно доказательств, позволяющих считать, что размещенная на рекламных конструкциях информация является рекламой услуги по привлечению или размещению денежных средств (рекламой финансовой услуги).

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения лица, в отношении которого возбуждено дело по признакам нарушения рекламного законодательства, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам:

Целями Федерального закона «О рекламе» являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ).

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 (п. 1 ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

В период с 01.11.2011 по 30.11.2011 по адресу: г. Екатеринбург, ул. Челюскинцев, 5; ул. Смазчиков, 8 – ул. Красина; ул. Сыромолотова - ул. Высоцкого, 12; ул. Объездная – ул. Н. Онуфриева (напротив дома № 24/3), на рекламных конструкциях была размещена реклама МММ-2011 с предложением финансовых консультаций, надписью «МММ-2011» и ссылкой на интернет-сайт: www.sergey-mavrodi.com. Согласно информации, размещаемой на указанном сайте в сети Интернет, посредством реализации проекта Сергея Мавроди «МММ-2011» предлагается осуществлять деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц:

Довод ООО «Х-Формат» и ООО «Парамаунт» о нераспространении требований статьи 28 ФЗ «О рекламе» на данную рекламу, поскольку объектом рекламирования являются ссылка на Интернет – сайт www.sergey-mavrodi.com, надпись «МММ-2011», надпись «финансовые консультации» и номер телефона, нельзя считать обоснованным, поскольку согласно информации, размещаемой на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, посредством реализации проекта Сергея Мавроди «МММ-2011, Мы Можем Много» предлагается осуществлять

деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц. При заходе на сайт www.sergey-mavrodi.com, на главной странице сайта имеется фраза следующего содержания: «Сегодня помог ты - завтра помогут тебе! Ты хранишь свои деньги в банке? Ты хочешь, чтобы зажавшийся банкир купил себе на них третий?.. или какой там по счёту?.. лимузин? Вложи их лучше в МММ, и ты сможешь пенсионеру, инвалиду, малоимущему... Тем, кто действительно нуждается в твоей помощи!». Данная фраза содержит открытый призыв к посетителям сайта вкладывать деньги в систему МММ, а не хранить их в банках, поскольку вкладывая денежные средства в МММ-2011, граждане оказывают помощь социально незащищенным слоям населения (пенсионеры, инвалиды, малоимущие), тем самым привлекаются денежные средства граждан для вложения их в систему МММ для последующей возможной помощи социально незащищенным слоям населения.

Помимо этого, в разделах сайта содержится информация о «мавро» (расчетная единица, созданная С. Мавроди для проекта МММ и первоначально называвшаяся «МММ доллары»); информация в виде таблицы о прошлом, текущем и предположительно будущем курсе покупки и продажи «мавро» с данными, изменяющимися еженедельно по вторникам и четвергам; информация о планировании движения средств вкладчиков МММ-2011 и т.п.

По рассматриваемому вопросу Федеральной антимонопольной службой Российской Федерации дано разъяснение АК/36833 от 28.09.2011.

Федеральный закон «О рекламе» не содержит понятия финансовой услуги. Вместе с тем, данное понятие приведено в п.2 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции». Согласно данной норме 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.

Основным содержательным признаком отнесения той или иной услуги к финансовой, указанным в п. 2 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», является существо осуществляемой деятельности – то есть привлечение или размещение денежных средств физических и юридических лиц либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

Таким образом, для целей ФЗ «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.

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

Статьей 28 Федерального закона «О рекламе» предъявляется ряд требований к рекламе финансовых услуг, в том числе финансовых услуг, предоставление которых не указано в ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», например, 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 по смыслу Федерального закона «О защите конкуренции».

Изложенное позволяет сделать вывод, что понятие финансовой услуги для целей

Федерального закона «О рекламе» включает не только услуги, прямо указанные в Федеральном законе «О защите конкуренции», но также и другие услуги, связанные с привлечением либо предоставлением денежных средств. При этом для целей Федерального закона «О рекламе» необходимо учитывать правовое регулирование финансовых услуг, установленное также иными нормативными актами.

Деятельность, указанная на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, связана с привлечением денежных средств физических лиц. Соответственно услуги, оказываемые в рамках осуществления подобной деятельности, подпадают под понятие финансовой услуги.

Как утверждают ООО «Х-Формат» и ООО «Парамаунт», объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе выступает, в том числе ссылка на сайт www.sergey-mavrodi.com, которая указывает только источник информации о предлагаемой финансовой услуге (является частью рекламной информации), а не самостоятельным объектом рекламирования, на привлечение внимания к которому, поддержание интереса к которому и продвижение на рынке которого направлена реклама.

В соответствии с ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе», реклама финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).

Согласно ч.4 ст.2 ФЗ «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения. Таким образом, реклама указанной деятельности должна соответствовать как общим требованиям, предъявляемым к рекламе, так и положениям ст. 28 ФЗ «О рекламе», устанавливающей специальные требования к рекламе финансовых услуг.

Соответственно, распространение рекламы «МММ-2011, Мы Можем Много» без указания лица, оказывающего рекламируемые услуги, будет противоречить положениям Федерального закона «О рекламе».

Ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодатель (ч.6 и 7 ст.38 ФЗ «О рекламе»). Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

ООО «Х-Формат» (юридический адрес: 620041, г. Екатеринбург, ул. Солнечная, 21А – 23; фактический адрес: 620014, г. Екатеринбург, ул. Вайнера, 9-а, офис 505-506) является распространителем вышеуказанной рекламы, что подтверждается материалами дела и не оспаривается ответчиком.

ООО «Парамаунт» (юридический адрес: 620107, г. Екатеринбург, ул. Готвальда, 14а – 75) является рекламодателем рассматриваемой рекламы, что

подтверждается материалами дела и также не оспаривается ответчиком. В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 ФЗ «О рекламе» Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п.43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе (утвержденных Постановлением Правительства РФ №508 от 17.08.2006) дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1.КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 33 - 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с п. 37 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу МММ-2011 с предложением финансовых консультаций, надписью «МММ-2011» и ссылкой на интернет-сайт: www.sergey-mavrodi.com, распространенную в период с 01.11.2011 по 30.11.2011 в г. Екатеринбурге, ненадлежащей, поскольку в ней нарушено требование ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе», что выразилось в размещении указанной рекламы финансовых услуг без содержания в ней наименования или имени лица, оказывающего данные услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).
2. Предписание не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы.
3. Законному представителю ООО «Х-Формат» (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318) 25 апреля 2012 года в 14 час. 00 мин. для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.
4. Законному представителю ООО «Парамаунт» (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в

Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 318)
25 апреля 2011 года в 15 час. 00 мин. для составления протокола об
административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами,
удостоверяющими личность.