

## РЕШЕНИЕ

Дата принятия решения: 27 августа 2019 года

г. Иваново

Комиссия Ивановского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе (далее - Комиссия):

<...> рассмотрев дело №037/05/28-237/2019 (03-31/2019-19), возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

в отсутствие заявителя: <...>,

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: ООО «Славянский дом» (ИНН 3728026289),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: ИП <...> (ИНН 370228360878),

УСТАНОВИЛА:

Ивановским УФАС России при мониторинге опубликованной в печатных СМИ В Ивановское УФАС России поступило заявление о факте распространения рекламы с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Так, заявитель сообщил о наличии признаков нарушения ч.1 ст.28 Закона о рекламе при распространении баннера ООО «Славянский дом» с рекламой финансовой услуги (ипотечного кредита) на главной странице Интернет-сайта <https://novostroy-ivanovo.ru/>.

В соответствии с ч.1 ст.28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Факт распространения рекламы подтверждается: заявлением, скриншоты рекламы, актами осмотров Интернет-сайтов <https://novostroy-ivanovo.ru/> и <http://slavdom37.ru/>.

Ивановским УФАС России по данному факту 09 августа 2019 года возбуждено дело №037/05/28-237/2019 (03-31/2019-19) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Закона о рекламе реклама – это информация, распространяемая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Указанная информация подпадает под определение рекламы и содержит все её признаки:

- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к ЖК «Шереметевская миля», ООО «Славянский дом» и оказываемой услуге - ипотеке без первоначального взноса;
- призвана формировать и поддерживать интерес к объектам рекламирования, способствует их продвижению на рынке.

Сотрудниками Ивановского УФАС России проведен осмотр Интернет-сайта <https://novostroy-ivanovo.ru/>, в результате которого установлено, что указанная в заявлении реклама представляет собой рекламный баннер с последовательно сменяющимися слайдами, составляющими вместе

следующий текст: «Славянский дом +7(4932)938-100 новый жилой комплекс в центре города «Шереметевская миля» Застройщик ООО «Славянский дом» Проектная декларация размещена на сайте [www.slavdom37.ru](http://www.slavdom37.ru) ЖК «Шереметевская миля» Ипотека без первоначального взноса готовность объекта более 70% Продано >300 квартир!».

Таким образом, в рекламе в качестве объекта рекламирования указана ипотека без уточнения, что конкретно подразумевается под данной услугой.

Материалами дела подтверждается, что администратором доменного имени <https://novostroy-ivanovo.ru/> является <...>, который в письменных пояснениях (вх. №2722 от 05.08.2019) сообщил, что рассматриваемая реклама распространялась в рамках заключенного между ИП <...> и ООО «Славянский дом» договора на размещение рекламы от 19.03.2019. Так, индивидуальный предприниматель оказал услуги по созданию и размещению анимированного рекламного баннера на Интернет-портале [novostroy-ivanovo.ru](http://novostroy-ivanovo.ru).

При этом ИП <...> указал, что содержащий слово «ипотека» текст рекламы был согласован с сотрудником застройщика, но подтверждающих данный довод сведений не предоставил. Кроме того, ИП <...> полагает, что в рекламе речь идет об акции застройщика, а не финансовой услуге банка. В настоящее время текст рекламы дополнен словами: «финансирование первого взноса по ипотеке...».

ООО «Славянский дом» в письменных пояснениях (вх. №2545 от 23.07.2019) подтвердило, что проводит акцию «финансирование первого взноса по ипотеке», в рамках которой предоставляет ее участникам денежные средства в размере минимального первого взноса по ипотеке. Данное предложение распространяется на приобретение квартир по договору долевого участия в ЖК «Шереметевская миля -2» с использованием ипотечного кредита любого банка. Условия акции размещены на официальном сайте застройщика <http://slavdom37.ru/>. ООО «Славянский дом» также настаивает на том, что объектом рекламирования в данном случае являлась именно данная акция, а не ипотечный кредит. Согласно доводу Общества исполнитель услуг по размещению рекламы перефразировал название акции без согласования.

Кроме того, на запрос Ивановского УФАС России ИП <...> сообщил (вх. №2945 от 23.08.2019), что баннер компании в различных модификациях размещался на Интернет-сайте <https://novostroy-ivanovo.ru/> несколько лет, изменения в рекламу вносились после постановки задач клиентом посредством электронной почты либо телефонной связи. Фраза «ипотека без первоначального взноса» была внесена в рекламный баннер после телефонного разговора с сотрудником застройщика в мае 2019 года. 16.07.2019 текст был изменен по просьбе ООО «Славянский дом» на «финансирование первого взноса по ипотеке».

ООО «Славянский дом» на запрос Ивановского УФАС России пояснило (вх. №2895 от 21.08.2019), что на Интернет-сайте <http://slavdom37.ru/> размещены наименования банков, где Общество имеет аккредитацию. Дополнительно по факту распространения рассматриваемой рекламы Общество указало, что факт некорректного размещения рекламы был выявлен сотрудником 15.07.2019, оплата рекламы осуществляется на условиях авансирования перед началом каждого квартала. В данном случае квартал был открыт 18.03.2019, опубликованная в мае рассматриваемая реклама отдельно не оплачивалась. Акт выполненных работ №46 за период размещения рекламы с 19.03.2019 по 19.06.2019 был получен от ИП <...> по электронной почте только 15.07.2019. В тот же день индивидуальному предпринимателю была направлена претензия о некорректной формулировке в рекламе.

Комиссия относится к изложенным доводам критически, т.к. именно 15.07.2019 ООО «Славянский дом» получило запрос Ивановского УФАС России по факту распространения рассматриваемой рекламы. При этом согласно платежному поручению №1030 Общество оплатило услуги ИП <...> по счету №498 от 18.03.2019 на размещение рекламного баннера только 30.06.2019. Кроме того, акт выполненных работ №46 также подписан сторонами 30.06.2019, претензий к исполнителю заказчик не имел.

Необходимо отметить, что особенностью рассматриваемого вида распространения рекламной информации является то, что рекламный баннер представляет собой еще и активную гиперссылку с переходом на следующую страницу, в данном случае на Интернет-сайт <http://slavdom37.ru/>. Указанный факт зафиксирован в акте осмотра Интернет-сайта <https://novostroy-ivanovo.ru/> с приложением кода-страницы. Вместе с тем, прикрепленная гиперссылка ведет не страницу сайта с условиями акции, а на главную страницу Интернет-сайта застройщика.

Учитывая изложенное, нельзя достоверно определить объект рекламирования, на котором заказчик хотел сосредоточить внимание потребителя.

В п.28 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление №58) указано, что рекламодаделец вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг. При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Из заявления гражданина следует, что указанный баннер воспринимается не только в качестве рекламы ЖК «Шереметевская миля» и ООО «Славянский дом», но и финансовой услуги - ипотечного кредита (вх. №168гр от 15.07.2019).

Сотрудниками Ивановского УФАС России проведен осмотр Интернет-сайта <http://slavdom37.ru/>, в результате которого установлено, что в разделе «Условия оплаты» перечислены следующие рубрики: безналичная оплата, ипотека, военная ипотека, материнский капитал, рассрочка и субсидирование.

Страница с условиями акции ООО «Славянский дом» по предоставлению клиентам денежных средств в размере первого взноса по ипотеке открывается при переходе по гиперссылке «субсидирование». Вместе с тем, слов «субсидирование» или «акция» в рассматриваемой рекламе нет.

При переходе по гиперссылке «ипотека» открывается страница с условиями по ипотечному кредитованию от Сбербанка, ВТБ, Россельхозбанка, Московского индустриального банка, Инвесторбанка, Газпромбанка, Металлинвестбанка, Банка Открытие. Вместе с тем, на странице опубликованы только коммерческие обозначения кредитных организаций, не содержащие указания на организационно-правовую форму данных юридических лиц. Кроме того, сама Интернет-страница не содержит гиперссылок для перехода на официальные страницы кредитных организаций.

Проанализировав выводы судов по практике рассмотрения дел о распространении рекламы в сети Интернет (например, историю рассмотрения дела А65-24982/2016 с учетом позиции Верховного суда, изложенной в определении №306-КГ17-20224 от 12.01.2018), Комиссия полагает, что и в рассматриваемом случае необходимо оценивать рекламную информацию с учетом имеющихся в ней гиперссылок.

Кроме того, как разъяснено в п.2 Постановления №58 при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

В п.16 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» разъяснено, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Наличие в рассматриваемой рекламе гиперссылки, ведущей на сайт застройщика, на котором в рубрике под названием «ипотека» речь идет не об акции «финансирование первого взноса по ипотеке», а об условиях ипотечного кредитования различных банков, приводит к выводу о том, что объектом рекламирования в данном случае наряду с другими является и ипотечный кредит.

Дополнительно следует отметить, что в рассматриваемом рекламном баннере в качестве другого объекта рекламирования фигурирует ЖК «Шереметевская миля», а не ЖК «Шереметевская миля-2», на который согласно письменным пояснениям ООО «Славянский дом» распространяется акция «финансирование первого взноса по ипотеке» (вх. №2545 от 23.07.2019).

Таким образом, нельзя согласиться с доводами ИП <...> и ООО «Славянский дом» о том, что в рассматриваемой рекламе объектом рекламирования является не финансовая услуга.

Кроме того, ни в рекламном баннере на сайте <https://novostroy-ivanovo.ru/>, ни на сайте застройщика <http://slavdom37.ru/> не указаны наименования кредитных организаций оказывающих рекламируемую финансовую услугу (ипотечный кредит).

В соответствии с п. 2 ст. 4 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее

– Закон о защите конкуренции) финансовая услуга – банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Следовательно, 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. Перечень финансовых организаций содержится в п. 6 ст. 4 Закона о защите конкуренции и является закрытым. Финансовой организацией является хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, микрофинансовая 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.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – Закон о банках и банковской деятельности) кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Банка России имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Законом о банках и банковской деятельности.

Согласно ст. 13 Закона о банках и банковской деятельности осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России в порядке, установленном Законом о банках и банковской деятельности.

Согласно пункту 2.1 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.01.2000 №28 «О мерах по развитию системы ипотечного жилищного кредитования в Российской Федерации» долгосрочный ипотечный жилищный кредит - это кредит или заем, предоставленные на срок 3 года и более соответственно банком (кредитной организацией) или юридическим лицом (некредитной организацией) физическому лицу (гражданину) для приобретения жилья под залог приобретаемого жилья в качестве обеспечения обязательства.

Следовательно, ипотечный кредит является финансовой услугой (связан с привлечением денежных средств и в данном случае предоставляется банком).

Поскольку в рекламе указывается финансовая услуга, которая направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться ею, то существенной является информация, относящаяся к реквизитам (наименованию) организации, предоставляющей соответствующую услугу.

В соответствии с ч.1 ст.54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

В соответствии с ч.1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Согласно ч.2 указанной статьи ГК РФ фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно п. «а» ч.1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в едином государственном реестре юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, для коммерческих организаций на русском языке.

В соответствии со ст. 7 Закона о банках и банковской деятельности кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на

характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация». Иные требования к фирменному наименованию кредитной организации устанавливаются ГК РФ.

Таким образом, приведенные нормы законодательства Российской Федерации свидетельствуют о том, что организационно-правовая форма юридического лица является неотъемлемой частью его наименования.

В ЕГРЮЛ содержатся следующие сведения о наименованиях указанных в рассматриваемой рекламе кредитных организаций – ПАО «Сбербанк», «Газпромбанк» (Акционерное общество), АО «Россельхозбанк» и Банк ВТБ (ПАО), ПАО «МИНБанк», АКБ «Инвестторгбанк» (ПАО), ПАО АКБ «Металлинвестбанк», ПАО Банк «ФК Открытие».

В ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе регламентирован порядок исполнения рекламоделателями и рекламодателями обязанности по указанию наименования юридического лица, оказывающего эти финансовые услуги. В рассматриваемом случае данная императивная обязанность не была соблюдена.

За нарушение требований ч.1 ст.28 Закона о рекламе согласно ч.6 и ч.7 ст. 38 данного закона ответственность несет и рекламодаделец, и рекламодатель.

Рекламодателем в данном случае является ИП <...>, рекламоделателем - ООО «Славянский дом». Однако в Ивановское УФАС России не представлено достаточно доказательств, подтверждающих согласование содержания рекламы с рекламоделателем.

На рассмотрение дела стороны, уведомленные надлежащим образом, не явились.

Руководствуясь статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе, в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание антимонопольного органа, исходя из положений Закона о рекламе, является способом защиты общественных отношений, а также законных прав потребителей и иных заинтересованных лиц, направлено на устранение выявленных при рассмотрении дела нарушений и не является мерой ответственности стороны.

Исходя из изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать, рекламный баннер с последовательно сменяющимися слайдами, составляющими вместе следующий текст: «Славянский дом +7(4932)938-100 новый жилой комплекс в центре города «Шереметевская миля» Застройщик ООО «Славянский дом» Проектная декларация размещена на сайте [www.slavdom37.ru](http://www.slavdom37.ru) ЖК «Шереметевская миля» Ипотека без первоначального взноса готовность объекта более 70% Продано >300 квартир!», размещенный Интернет-сайте <https://novostroy-ivanovo.ru/>, ненадлежащей рекламой, поскольку были нарушены требования ч.1 ст.28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание об устранении нарушений Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
  
3. Выдать ООО «Славянский дом» предписание об устранении нарушений Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
  
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для решения вопроса в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27 августа 2019 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.