

РЕШЕНИЕ

25 декабря 2012 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

И.Р. Носкова – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Д.А. Былина - специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 88, возбужденное в отношении «...» по факту распространения размещаемой на участке улично-дорожной сети по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, рекламы: «МММ / 8-800-333-66-86 / МММ», и на световом коробе по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, рекламы: «МММ / клуб фанатов», с признаками нарушения ч.1 ст.28 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), согласно которой 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 присутствии представителей:

заявителя - прокуратура г.Новосибирска (не явился, уведомлен надлежащим образом);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – «...»

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление Прокуратуры г. Новосибирска (вх.№ 6233 от 01.08.2012г.) по факту распространения рекламы «МММ-2011», с признаками нарушения ФЗ «О рекламе», в том числе на рекламных конструкциях в г.Новосибирске. К заявлению прилагается ответ управления рекламы мэрии г.Новосибирска (исх.№ 04-8/0854 от 13.07.2012), из которого следует, что реклама «МММ 2011» размещена в частности на рекламных конструкциях по адресу: г.Новосибирск, пр. К.Маркса, 25 (разрешения № 3439 и № 3438 на установку рекламной конструкции от 04.05.2012г.; рекламораспространитель «...»).

Актом фиксации информации от 05.09.2012г. на арке, размещаемой на участке улично-дорожной сети по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, установлено размещение следующей информации: «МММ / 8-800-333-66-86 / МММ», на световом

коробе по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, размещена информация: «МММ / клуб фанатов».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламой признается 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Актом осмотра сайта от 15 марта 2011г. произведен осмотр указанного Интернет-сайта www.sergey-mavrodi.com. Согласно информации, размещенной на указанном сайте, посредством реализации проекта Сергея Мавроди «МММ-2011. Мы Можем Многое» предлагается осуществлять деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц.

ФЗ «О рекламе» не содержит понятия финансовой услуги. Однако согласно п.2 ст.4 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. 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. Перечень финансовых организаций содержится в п.6 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» и является закрытым.

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 юридических и физических лиц либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

В ст. 28 ФЗ «О рекламе» содержатся 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.

Так, например, Федеральный закон «Об ипотеке (залоге недвижимости)» (статьи 76, 77) предусматривает возможность получения целевого займа для приобретения или сооружения жилого дома или квартиры не только от банка или иной кредитной организации, но и от другого юридического лица соответственно по договору кредита или целевого займа.

Из положений Гражданского кодекса Российской Федерации (статья 807, пункт 2 статьи 819) следует, что нормы о кредите являются специальными по отношению к займу, при этом субъектный состав договора займа не ограничен. Однако согласно правовой позиции, изложенной в пункте 4 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 10.08.1994 № С1-7/ОП-555, услуги по предоставлению займа не должны носить систематического характера.

Из анализа положений ст. 28 ФЗ «О рекламе» (реклама финансовых услуг) с учётом приведённых норм следует, что по своей природе и правовой цели услуги по предоставлению займа лицами, не являющимися кредитными организациями, аналогичны финансовым услугам кредитных организаций.

Таким образом, реклама деятельности лица, не являющегося кредитной организацией, по привлечению и (или) размещению денежных средств юридических и физических лиц, может рассматриваться как реклама финансовых услуг.

Как следует из разъяснений ФАС России № АК/36833 от 28.09.2011 «О рекламе МММ», 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.

Исходя из способа размещения вышеуказанной информации, следует, что данная информация адресована неопределённому кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (финансовой услуге), способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке, то есть отвечает всем требованиям п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе». Следовательно, рассматриваемая информация, размещённая на арке, на участке улично-дорожной сети по адресу: г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, и на световом коробе по адресу пр. к.Маркса, д. 25, является рекламой.

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.

Согласно ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе», 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).

Ответственность за нарушение ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодаделец, так и рекламодатель.

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

В силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно разрешению № 3439 и разрешению № 3438 на установку рекламной конструкции от 04.05.2012г., рекламодателем рекламы по адресу: г.Новосибирск, пр. К.Маркса, 25 является физическое лицо – «...»

Определением от 01.10.2012г. в отношении «...» возбуждено дело № 88 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

24.10.2012г. «...» представлен Договор № 1 аренды нежилого помещения от 28.05.2012г., согласно которому Индивидуальный предприниматель Федорков А.Ю. (Арендодатель) передает «...» (Арендатору) во временное пользование (аренду) за плату помещение, расположенное на первом этаже жилого дома по адресу: г.Новосибирск, Проспект Карла Маркса, дом 25, помещение 1, общей площадью 30,2 кв. м. Арендуемое помещение предоставляется арендатору для размещения офиса в соответствии с целями и видами деятельности Арендатора. Помещение сдается в аренду с 03.06.2012г. по 02.05.2013г. (п. 1.5 Договора). Согласно п. 2.1.6 указанного Договора, Арендодатель также обязуется предоставить Арендатору во временное пользование рекламную конструкцию (арку), представляющую собой плоскую раму с закрепленным на ней коробом с внутренней подсветкой с рекламным полем 4,60*0,62м., к одной из стоек которой прикреплен световой короб с рекламным полем 0,96*0,66 м. рекламная конструкция расположена между углом дома по адресу: пр.К.Маркса, 25 и пристройкой к дому по адресу: пр.К.Маркса, д.29. Указанная рекламная конструкция принадлежит Арендодателю на праве собственности. Арендатор обязуется передать рекламную конструкцию Арендатору на время действия договора аренды помещения по Акту приема-передачи на безвозмездной основе. Акты приема-передачи помещения и рекламной конструкции к Договору аренды нежилого помещения № 1 от 28.05.2012г. сторонами подписаны 28.05.2012г.

В соответствии с п. 32 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, в случае если при подготовке дела к рассмотрению или во время рассмотрения дела антимонопольным органом будет установлено, что решение по делу может быть вынесено в отношении ненадлежащего лица, антимонопольный орган обязан принять решение о замене такого лица.

Определением от 26.10.2012г. об отложении рассмотрения дела № 88 Комиссия приняла решение о замене лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - «...» на «...»

Как установлено материалами дела, рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рассматриваемой рекламы в сентябре 2012г.

на рекламной конструкции по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25 (арка, световой короб), является «...»

29.10.2012г. Индивидуальный предприниматель Федорков А.Ю. и «...» по взаимному согласию приняли решение о расторжении Договора аренды нежилого помещения № 1 от 28.05.2012г. с 29 октября 2012г., о чем было подписано соответствующее соглашение о расторжении. Акт приема-передачи рекламной конструкции к Договору аренды нежилого помещения № 1 от 28.05.2012г. сторонами подписан 29.10.2012г. Реклама демонтирована.

Поскольку реклама проекта «МММ-2011» была демонтирована добровольно, выдача предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе является нецелесообразной.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. признать информацию: «МММ / 8-800-333-66-86 / МММ», размещавшуюся в сентябре 2012г. на участке улично-дорожной сети по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, а также информацию: «МММ / клуб фанатов», размещавшуюся на световом коробе по адресу г.Новосибирск, пр. к.Маркса, д. 25, ненадлежащей рекламой, а «...» нарушившим ч.1 ст.28 ФЗ «О рекламе», согласно которой 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).

2. В связи с добровольным устранением нарушения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе «...». не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27 декабря 2012 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ И.В. Волохина

_____ И.Р. Носкова

_____ Д.А. Былина