

## РЕШЕНИЕ

по делу № 09-03-5-02/46-ВО

25 марта 2009 года

г. Волгоград

Резолютивная часть решения объявлена 25 марта 2009 года.

Решение в полном объеме изготовлено 6 апреля 2009 года.

Комиссия Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии - Чупахина Анна Дмитриевна, заместитель руководителя Управления,

член Комиссии - Хилимов Сергей Анатольевич, старший государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

член Комиссии – Кащавцева Людмила Вадимовна, государственный инспектор отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой,

рассмотрев дело № 09-03-5-02/46-ВО, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на 2 этаже ТРК «Диамант» в витринах помещения, занимаемого отделением КПКГ «Диамант», баннеров с рекламой «Кредитный потребительский кооператив граждан «Диамант». Выгодные и надежные вклады. Гарантированный доход до 26% годовых. Офис центр № 1 ТЦ «Царицынский пассаж», тел. 40-84-86. Офис центр № 2 ТРК «Диамант», тел. 49-97-92», содержащей признаки нарушения пункта 2 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – кредитный потребительский кооператив граждан «Диамант» (далее – КПКГ «Диамант»), Литвинского Д.В., директора,

### УСТАНОВИЛА:

12 февраля 2009 года Председателем Комиссии Управления ФАС по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, А.Д. Чупахиной, по собственной инициативе возбуждено дело № 09-03-5-02/46-ВО по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения на 2 этаже ТРК «Диамант» в витринах помещения, занимаемого отделением КПКГ «Диамант», баннеров с рекламой «Кредитный потребительский кооператив граждан «Диамант». Выгодные и надежные вклады. Гарантированный доход до 26% годовых. Офис центр № 1 ТЦ «Царицынский пассаж», тел. 40-84-86. Офис центр № 2 ТРК «Диамант», тел. 49-97-92», содержащей признаки нарушения пункта 2 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

Рассмотрение дела № 09-03-5-02/46-ВО было перенесено с 27 февраля 2009 года на 25 марта 2009 года в 10 часов 00 минут в связи с отсутствием данных,

подтверждающих извещение КПКГ «Диамант» о месте и времени рассмотрения дела.

Согласно объяснениям директора КПКГ «Диамант» Литвинского Д.В. по факту возбуждения дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» № 117-ФЗ от 7.08.2001 г. и Устава КПКГ «Диамант» - кредитный потребительский кооператив граждан не является коммерческой организацией и не занимается предпринимательской деятельностью.

Статьей 2 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. установлена сфера применения данного закона. В частности данной статьей предусмотрено не распространение данного закона на объявления физических или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

При возбуждении дела, по мнению директора КПКГ «Диамант», УФАС по Волгоградской области не были учтены следующие обстоятельства:

1. Текст, изложенный в Определении о возбуждении дела № 09-03-5-02/46-ВО, не соответствует тексту, размещенному на 2 этаже ТРК «Диамант».
2. Спорное информационное сообщение не подпадает ни под один из пунктов Главы № 2 ФЗ «О рекламе» «Об особенностях отдельных способов распространения рекламы», и является декоративным оформлением арендуемого помещения, произведенное в соответствии с ФЗ «О защите прав потребителей» № 2300-1 от 7.02.1992 г.
3. Отсутствует факт проверки работниками Управления ФАС по Волгоградской области, и в нарушение процессуальных норм АПК не была поставлена в известность о проведении проверки ни администрация КПКГ «Диамант», ни администрация ТРК «Диамант».
4. Не представлены документы, подтверждающие проведение данной проверки, ни администрация КПКГ «Диамант», ни администрация ТРК «Диамант».
5. В соответствии с ФЗ «О защите прав потребителей» № 2300-1 от 7.02.1992 г. требуется визуальное идентификационное оформление офиса, которое необоснованно субъективно трактуется работниками Управления ФАС по Волгоградской области, как реклама.

Изучив имеющиеся материалы дела, выслушав объяснения представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам:

Старшим государственным инспектором отдела защиты конкуренции и контроля за рекламой Управления ФАС по Волгоградской области Хилимовым С.А. 6.02.2009 г. была проведена проверка рекламы, размещенной в помещении торгово-развлекательного комплекса «Диамант» по адресу: 400006, г. Волгоград, пл. Дзержинского, 1б, на соответствие требованиям ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

В ходе проверки установлено, что на 2 этаже ТРК «Диамант» в витринах помещения, занимаемого отделением КПКГ «Диамант», размещены баннеры с информацией следующего содержания: «Кредитный потребительский кооператив граждан «Диамант». Выгодные и надежные вклады. Гарантированный доход до 26% годовых. Офис центр № 1 ТЦ «Царицынский пассаж», тел. 40-84-86. Офис центр № 2 ТРК «Диамант», тел. 49-97-92».

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это 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;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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;

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

потребители рекламы - лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама.

Рассматриваемая информация содержит все квалифицирующие признаки рекламы, поскольку она адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуге Кооператива по привлечению денежных средств граждан во вклады) формирование или поддержание интереса к ней и ее продвижение на рынке.

Рекламодателем и рекламораспространителем обозначенной рекламы является КПКГ «Диамант» (400005, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 64а).

В соответствии со ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 07.08.2001 г. № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» (далее - Закон) законодательство о кредитных потребительских кооперативах граждан основывается на Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и

принимаемых в соответствии с ним законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, а также законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации в части контроля и надзора за деятельностью кредитных потребительских кооперативов граждан.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 07.08.2001 г. № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» кредитный потребительский кооператив граждан - потребительский кооператив, созданный гражданами, добровольно объединившимися для удовлетворения потребностей в финансовой взаимопомощи. Кредитные потребительские кооперативы граждан могут создаваться по признаку общности места жительства, трудовой деятельности, профессиональной принадлежности или любой иной общности граждан.

Основной целью деятельности кооператива является осуществление финансовой взаимопомощи добровольно объединившимися гражданами-пайщиками за счет паевых взносов, переданных в собственность кредитного потребительского кооператива, и личных сбережений.

Основное направление деятельности КПКГ - это предоставление различного рода займов и принятие на сбережение свободных денежных средств пайщиков.

Личные сбережения - денежные средства, переданные членом кредитного потребительского кооператива граждан кредитному потребительскому кооперативу граждан на основании договора для использования в соответствии с целями деятельности кредитного потребительского кооператива граждан (статья 3 Закона).

Исходя из содержания ст. 6 Закона, члены КПКГ вправе передавать на основании договора личные сбережения в фонд финансовой взаимопомощи КПКГ и получать компенсацию за использование своих личных сбережений в целях осуществления финансовой взаимопомощи.

Согласно Уставу КПКГ «Диамант», основной целью деятельности кооператива является удовлетворение потребностей членов кооператива и финансовой взаимопомощи. Предметом деятельности кооператива является совместное сбережение личных денежных средств его членов и оказание финансовой взаимопомощи только своим членам под демократическим контролем.

В то же время из распространенной рекламной информации следует, что кооператив привлекает вклады.

Между тем, согласно статье 835 Гражданского кодекса РФ (часть вторая) право на привлечение денежных средств во вклады имеют банки, которым такое право предоставлено в соответствии с разрешением (лицензией), выданным в порядке, установленном в соответствии с законом.

Кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Кредитная организация образуется на основе любой

формы собственности как хозяйственное общество. Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц (статья 1 Федерального закона от 02.12.1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности»).

Статьей 5 Федерального закона от 02.12.1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок) отнесено к банковским операциям.

Согласно абз. 2 ст. 1 названного Закона исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц имеет кредитная организация - банк.

Статьей 36 этого же Закона определено, что вклад - это денежные средства в валюте Российской Федерации или иностранной валюте, размещаемые физическими лицами в целях хранения и получения дохода. Доход по вкладу выплачивается в денежной форме в виде процентов. Вклад возвращается вкладчику по его первому требованию в порядке, предусмотренном для вклада данного вида федеральным законом и соответствующим договором. Вклады принимаются только банками, имеющими такое право в соответствии с лицензией, выдаваемой Банком России.

Таким образом, исходя из положений приведенных правовых норм, организация, не являющаяся кредитной (банком) и не имеющая соответствующей лицензии, не вправе осуществлять, в том числе такой вид банковских операций, как привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц. Следовательно, рекламировать запрещенный для кредитного потребительского кооператива граждан «Диамант» вид деятельности не допускается.

Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара (п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»).

Использование понятия «вклад» в размещенной рекламе вводит потребителей в заблуждение относительно порядка приема и возврата денежных средств.

На основании изложенного рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», признающей недостоверной рекламу, которая содержит не соответствующие действительности сведения о такой характеристике товара (услуги), как его природа и потребительских свойствах

услуги.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе нарушены требования ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе», устанавливающей, что не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы, не указано, поскольку в ней отсутствует информация о том, что рекламируемой услугой может воспользоваться только пайщик кооператива.

Информация о предоставлении рекламируемых услуг только членам кооператива является существенной, так как от этого зависит возможность передачи личных сбережений граждан и получения процентов по ним, а это имеет определенные финансовые последствия – при вступлении в кооператив граждане должны внести определенные Уставом кооператива вступительные, паевые взносы в виде денежных средств в установленном размере.

При этом возможность уточнения необходимой информации по телефону или в офисе не заменяет необходимости опубликования рекламы, содержащей существенную информацию об условиях пользования услугами.

Не может быть принят во внимание довод КПКГ «Диамант» в части не применения ФЗ «О рекламе» к информации, размещенной в витрине занимаемого Кооперативом помещения, поскольку КПКГ «Диамант» не является коммерческой организацией и не занимается предпринимательской деятельностью, а статьей 2 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. установлена сфера применения данного закона. В частности данной статьей предусмотрено не распространение данного Закона на объявления физических или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

Данная норма ФЗ «О рекламе» говорит именно об объявлениях физических или юридических лиц, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Спорная информация не является объявлением, а является рекламой в соответствии с определением, изложенным в ст. 3 Закона.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. реклама – это 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. Исходя из данного определения, обязательное осуществление лицом предпринимательской деятельности не является квалифицирующим признаком рекламы.

Факт распространения спорной рекламы зафиксирован актом проверки № 3 от 6.02.2009 г. и ее фотографированием.

Дело о нарушении КПКГ «Диамант» законодательства о рекламе возбуждено Председателем Комиссии Волгоградского УФАС России в пределах компетенции, установленной ст. 33 ФЗ «О рекламе» и с учетом Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508.

В соответствии со ст. 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно статье 36 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Антимонопольный орган по собственной инициативе, заявлениям физических или юридических лиц, представлению прокурора, обращениям органов государственной власти или органов местного самоуправления возбуждает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Управлением была проведена проверка не хозяйственной деятельности юридического лица – КПКГ «Диамант», а рекламы, распространяемой на 2 этаже ТРК «Диамант» в витринах помещения, занимаемого офисом КПКГ «Диамант», в связи с чем, ссылка Кооператива на нарушение антимонопольным органом процессуальных норм арбитражно-процессуального кодекса о не поставлении в известность о проведении проверки ни администрация КПКГ «Диамант», ни администрация ТРК «Диамант», является несостоятельной. Следовательно, проверка проведена уполномоченными должностными лицами УФАС по Волгоградской области в пределах компетенции.

Согласно ст. 2 ФЗ «О рекламе» данный Федеральный закон применяется к отношениям в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации.

Глава 2 Закона посвящена особенностям отдельных способов распространения рекламы (наружная реклама, реклама в теле-, радиоэфире, реклама в периодических печатных изданиях и т.д.), в отношении которых устанавливает определенные требования и ограничения. Между тем, в соответствии со ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама – это информация, распространенная любым способом.

В соответствии с пунктом 18 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 г. № 37 «Обзор Практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске. К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе.

Так, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования,

адреса и режима работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске ФЗ «О защите прав потребителей» № 2300-1 от 7.02.1992 г. Изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске (ст. 9 ФЗ «О защите прав потребителей»).

Спорная информация не является вывеской, поскольку целевым назначением ее является не только информирование потребителей о наименовании организации и виде ее деятельности, месте нахождения организации, но и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуге Кооператива по привлечению денежных средств граждан во вклады), формирование или поддержание интереса к ней и ее продвижение на рынке.

В соответствии со ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных п. 2 ч. 3 ст. 5 и ч. 7 ст. 5 настоящего Федерального закона, несет рекламодаделец.

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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 г. № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Кредитный потребительский кооператив граждан «Диамант». Выгодные и надежные вклады. Гарантированный доход до 26% годовых. Офис центр № 1 ТЦ «Царицынский пассаж», тел. 40-84-86. Офис центр № 2 ТРК «Диамант», тел. 49-97-92», размещенную посредством баннеров на 2 этаже ТРК «Диамант» в витринах помещения, занимаемого офисом КПКГ «Диамант», поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части статьи 5 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

2. Выдать кредитному потребительскому кооперативу граждан «Диамант» (400005, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 64а) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления ФАС по Волгоградской области для возбуждения дела об административном правонарушении по ст. 14.3 КоАП РФ в отношении рекламоделателя ненадлежащей рекламы – кредитного потребительского кооператива граждан «Диамант» (400005, г. Волгоград, ул. Коммунистическая, 64а).