

Постановление

по делу № 012/04/14.3-192//2021

об административном правонарушении

«04» марта 2021 года
Ола

г. Йошкар-

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол от «04» марта 2021 года и материалы дела № 012/04/14.3-192/2021 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица генерального директора ООО МКК «Нужноденьги» <...> (<...>) по факту распространения наружной рекламы посредством листовок по адресу г. Йошкар-Ола, ул. Петрова, д. 27б, а также на официальном сайте ООО МКК «Нужноденьги» (<https://nyzhnodengi.ru/>), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...>,

Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.3-192/2021 в отношении ООО МКК «Нужноденьги» по факту нарушения части 7 статьи 5, статьи 9, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Протокол об административном правонарушении составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ.

Протокол составлен в присутствии <...>, надлежащим образом извещенного о дате и времени составления протокола об административном правонарушении.

Копия протокола от 04.03.2021 № 03-07/178 вручена <...> в день составления протокола об административном правонарушении.

О т <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела об административном правонарушении в день составления протокола.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 012/04/14.3-192/2021 <...> надлежащим образом уведомлен о дате, месте, времени рассмотрения дела.

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 официальном 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 от 15.02.2021) 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 некоем 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 стоимость потребительского 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 распространении данной рекламы установило в действиях общества факт нарушения части 7 статьи 5, пункта 2 части 2, части 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии со статьей 9 Закона о рекламе в рекламе, сообщаемой 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 выиграть 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 рекламе, реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником.

Реклама акции «возьми займ от 1000 рублей... и получи шанс выиграть 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 посредством листовок по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Петрова, д. 27 «б» и на официальном сайте ООО МКК «Нужноденьги» в интересах ООО МКК «Нужноденьги».

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

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 18 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования рекламного законодательства и соблюдать их.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования рекламного законодательства и соблюдать их.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ генеральным директором ООО МКК «Нужноденьги» является <...>.

Из анализа представленных сведений следует, что рассматриваемая реклама распространена от имени и в интересах ООО МКК «Нужноденьги» генеральным директором <...>.

Таким образом, антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу, что вина <...> в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

Тем самым <...> не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, а, следовательно, в действиях данного должностного лица имеется вина в совершении административного правонарушения в форме неосторожности.

Антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина <...> установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола,

Время совершения административного правонарушения: 15.12.2020

Состав административного правонарушения образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — действия <...> по распространению ненадлежащей рекламы;
- субъект правонарушения – <...>;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но ею не были приняты все зависящие от нее меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения <...>. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия <...> содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное <...> правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 1 статьи 14.3 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное <...> правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций

природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно сведениям, содержащимся на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru> в разделе «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства», ООО МКК «Нужноденьги» состоит в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Сведения о том, что <...> ранее привлекалась к административной ответственности за совершение аналогичного правонарушения в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, исполнение обществом выданного предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ <...> достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

Постановила:

Привлечь <...> (<...>) к административной ответственности по части 1 статьи 14.3

КоАП РФ и назначить его наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частями 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя-

начальник отдела