

РЕШЕНИЕ

Дата оглашения решения: 20.07.2012 г.

Дата изготовления решения: 02.08.2012 г. г. Кострома

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель председателя Комиссии — <...>, заместитель руководителя управления — начальник отдела,

члены Комиссии: <...> - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы; <...>- главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы, рассмотрев материалы дела №ВД 07-52/1053, возбужденного по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем - учредителем газеты «Ва-Банкъ в Костроме» <...> (<...>) требований, установленных ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

<...> (Доверенность №б/н от 30.05.2012 г.),

УСТАНОВИЛА:

В ходе мониторинга региональных СМИ Костромским УФАС России установлено, что в периодическом печатном издании — газете «Ва-Банкъ в Костроме» (далее — Газета) №17 (682) от 04.05.2012 г. на стр. №10 размещен рекламный модуль следующего содержания: «МММ * наш клуб участников * пр. Мира, 3А, оф. 35 * помощь в регистрации: 46-72-40 * www.sergey-mavrodi.com».

Костромским УФАС России на основании возложенных на антимонопольные органы полномочия по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламодателя – индивидуального предпринимателя – учредителя Газеты <...> 23.05.2012 г. возбуждено дело №ВД 07-52/1053 по признакам нарушения ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, в соответствии с 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).

Заседания Комиссии по рассмотрению дела №ВД 07-52/1053 состоялись 30.05.2012 г., 20.07.2012 г. при участии представителя <...>, который вину рекламодателя в нарушении ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе не признал.

В обоснование доводов об отсутствии нарушения ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе в действиях ИП <...> – учредителя Газеты пояснил следующее:

В сети Интернет создан сайт www.Sergey-Mavrodi.com. Реклама Интернет-сайта Sergey-Mavrodi.com, а также клуба участников МММ размещена в газете «Ва-Банкъ в Костроме» №17/2012 г. на основании заявки гр. <...> от 03.05.2012 г.

В соответствии с п.п. 1,2 ст. 3 Закона 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.

В обоснование своих требований УФАС по Костромской области заявляет, что при данных обстоятельствах объектом рекламы, размещенной в газете, является товар, в том числе услуга, которая к тому же носит противоправный характер, поскольку опубликована с нарушением требований ст. 28 Закона о рекламе, имея признаки «финансовых услуг».

В обоснование такого утверждения положено заключение Экспертного Совета при Федеральной антимонопольной службе по развитию конкуренции на финансовых рынках по проекту «Мы можем многое - 2011», в котором схема МММ-2011 была вне зависимости от способа размещения денежных средств признана финансовой пирамидой. Экспертный совет при ФАС является консультативно-совещательным органом, решения которого имеют лишь рекомендательный характер и не имеют силы правоустанавливающего документа, следовательно, не можем признать доводы о том, что газета рекламировала финансовые услуги убедительными, поскольку из положений действующего законодательства усматривается, что объектом рекламирования может являться не только товар или услуга, но и мероприятие, основанное на риске игры, пари.

Рассматривая информацию, размещенную в газете в качестве товара или оказываемой услуги, доказательств, позволяющих считать их таковыми УФАС, не представляет.

Среди основных требований, предъявляемых к рекламе в соответствии со ст. 5 Закона о рекламе являются требования о добросовестности и достоверности. При этом недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

Одновременно положениями данного закона раскрывается понятие и содержание основных признаков недобросовестной и недостоверной рекламы.

Пункт 4 ст. 3 указанного Закона приводит понятие ненадлежащей рекламы – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; содержание ст. 7 устанавливает перечень товаров, реклама которых не допускается. Так, не допускается реклама: товаров, производство и (или) реализация которых запрещена законодательством Российской Федерации; наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры; взрывчатых веществ и материалов, за исключением пиротехнических изделий; органов и (или) тканей человека в качестве объектов купли-продажи; товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации; товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия; товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

УФАС в обоснование выявленного нарушения указывает, что реклама, размещенная в газете, не соответствует требованиям российского законодательства, опираясь при этом на мнение и точку зрения отечественных

ученых, изложенных в научно-практических пособиях.

Между тем в соответствии с п. 1 ст. 55 ГПК РФ доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

В связи с изложенным, обстоятельства, установленные УФАС принять во внимание и положить в основу доказательств по делу нельзя.

В соответствии со ст. 2 Конституции РФ установлено, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. Государство в соответствии с ч. 1 ст. 34 Конституции РФ гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной экономической деятельности, если таковая не запрещена законом.

Заявление УФАС о фактах наличия в схеме «Мы можем многое» признаков финансовой пирамиды и признания наличия на сайте Сергея Мавроди запрещенных законом ч. 3 ст. 17 Конституции РФ, ст. 159 УК РФ - услуг организаторов схемы «Мы можем многое» предъявляются газете необоснованно.

Более того, обосновывая свою позицию УФАС неосновательно ссылается на Закон РФ №135 «О конкуренции», субъектами регулирования в котором являются хозяйствующие субъекты. Рекламодателем, по заявке которого размещен рекламный модуль является частное лицо.

С учетом изложенного, УФАС на сегодняшний день не имеет законных оснований на пресечение распространения рекламы Интернет – сайта www.Sergey-Mavrodi.com, и наложение запрета на распространение рекламы системы «Мы можем многое» («МММ-2011»).

Комиссия, рассмотрев обстоятельства и материалы дела, установила следующее:

информация, размещенная в рекламном модуле: «МММ * наш клуб участников * пр. Мира, 3А, оф. 35 * помощь в регистрации: 46-72-40 * www.sergey-mavrodi.com» является ничем иным, как рекламой услуг по приему, размещению вкладов граждан, зарегистрировавшихся на вышеуказанном интернет-сайте, поскольку информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к рекламируемому объекту;

в соответствии с письмом Федеральной службы по финансовым рынкам России от 20.01.2000 №ИБ-02/229 «О возможных мошеннических схемах при торговле ценными бумагами с использованием сети Интернет» схема финансовой пирамиды (Pyramid Schemes) при инвестировании денежных средств, используя Интернет – технологии, полностью повторяет классическую финансовую пирамиду. При использовании данного приема инвестор получает прибыль исключительно за счет вовлечения в игру новых инвесторов;

предложенная в Интернет-блоге С.Мавроди система «Мы можем многое» (МММ - 2011) – это система неконтролируемого привлечения инвестиций граждан;

публикация Газетой рассматриваемого модуля «МММ * наш клуб участников * пр. Мира, 3А, оф. 35 * помощь в регистрации: 46-72-40 * www.sergey-mavrodi.com» осуществлена на основании заявки гр. <...> от 03.05.2012 г.

Комиссия Костромского УФАС России по результатам рассмотрения материалов

дела пришла к выводу о несоответствии рассматриваемой рекламы требованиям ч. 1ст. 28 Закона о рекламе по следующим основаниям.

Согласно информации, размещаемой на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, посредством реализации проекта <...> предлагается осуществлять деятельность, связанную с привлечением денежных средств физических лиц. Так, из главной страницы указанного сайта следует: «MMM-2011. 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 MMM, и ты поможешь пенсионеру, инвалиду, малоимущему... Тем, кто действительно нуждается в твоей помощи! Как в 94-м было? Купил вчера билеты MMM, а сегодня продал их уже дорожке. Курс-то растёт постоянно. Сегодня всегда дорожке, чем вчера! Всё просто, ясно и понятно. Так же точно и сейчас. Только билеты теперь виртуальные и называются они МАВРО. А в остальном всё то же самое. Итак, регистрируетесь (получаете при регистрации ещё \$20 в качестве подарка! всё для Вас! :-)), "покупаете" себе МАВРО, лежите спокойненько на диванчике, поплёвываете в потолок и наблюдаете, как они растут в "цене". Темпами до 20-30% в месяц.(Депозитные ещё быстрее. До 75 % в месяц). 20 и 30% в месяц это примерно в 9 и в 23,5 раз в год, соответственно. К слову сказать. Для тех, кто слаб в арифметике. (Предположительно, естественно.

Хотите "продать" свои МАВРО полностью или частично?

(По новой, уже более высокой цене.) Да без проблем! В любой момент и без всяких ограничений. "Продавайте" на здоровье. Что ещё? Бонусы (ну, премии :-)) будете получать за каждого приведённого вами в Систему нового участника.

20% от его первого взноса и по 10% от всех последующих. Неплохо, правда?

(Но приводить новых вовсе не обязательно! Это не сетевой маркетинг! Хотите - на диване просто лежите, процентики свои по МАВРО получайте, никого не приводите и вообще ничем не заморачивайтесь. Раз бонусы Вам не нужны. :-)) Если всей семьёй есть желание вступить или трудовым коллективом — да милости просим! Можете ячейку для этих целей создать. Чтоб все свои вокруг были. :-)) \$20 плюс ещё при регистрации Вам подарят, напоминаю. Для полного уж счастья. Просто так! Без всяких с Вашей стороны обязательств. Хотите-забирайте и вообще даже и не участвуйте. Дело Ваше. (Скатертью дорога!!! :-))Всё, кажется?.. Ах, да, чуть не забыл! Главное-то! Мантра.). (Уже второй год, заметьте!:.))

P.S. И вот ещё что. Денег человеку на самом-то деле надо не так уж и много. Не деньги главное. Главное, сознание, что они есть! Что есть какая-то тумбочка, которую можно в любой момент открыть и взять оттуда столько, сколько тебе нужно. Вот что важно! Уверенность в завтрашнем дне. Надёжность. Так вот MMM и есть как раз такая тумбочка. Одна общая тумбочка. На всех. Тумбочка, в которой хранят свои деньги миллионы. Надо? Открыли — и взяли. Сколько Вам сейчас требуется. Только и всего. В этом и состоит вся суть Систем».

В соответствии с Постановлением Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18.07.1995 № 108-ФЗ «О рекламе» законодательство о рекламе является составной частью антимонопольного законодательства, для положений Федерального закона «О рекламе» возможно применение понятий и терминов, установленных в Федеральном законе «О защите конкуренции».

Учитывая, что Федеральный закон «О рекламе» является нормативным актом, содержащим нормы, специальные по отношению к положениям антимонопольного законодательства, в сфере рекламы нормы Федерального закона «О рекламе» имеют

приоритет по отношению к нормам Федерального закона «О защите конкуренции».

Пункт 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) гласит, что под финансовой услугой понимается банковская, 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 или физических лиц.

Таким образом, для целей Закона 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 пункте 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции и является закрытым.

При этом основным содержательным признаком отнесения той или иной услуги к финансовой, указанным в пункте 2 статьи 4 Закона о защите конкуренции, является существо осуществляемой деятельности, то есть привлечение или размещение денежных средств физических или юридических лиц либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

В статье же 28 Закона 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 услугами по смыслу Закона о защите конкуренции.

Изложенное позволяет сделать вывод, что понятие финансовой услуги для целей Закона о рекламе включает не только услуги, прямо указанные в Законе о защите конкуренции, но также и другие услуги, связанные с привлечением либо предоставлением денежных средств.

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, а так как деятельность, указанная на сайте www.sergey-mavrodi.com в сети Интернет, связана с привлечением денежных средств физических лиц, то, следовательно, услуги, оказываемые в рамках осуществления подобной деятельности, подпадают под понятие финансовой услуги. Реклама указанной деятельности должна соответствовать, как общим требованиям, предъявляемым к рекламе, так и положениям статьи 28 Закона о рекламе, устанавливающей специальные требования к рекламе финансовых услуг.

Согласно части 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе возложена на рекламодателя.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно копии свидетельства о регистрации средства массовой информации ПИ №ТУ 44 - 00088 от 06.05.2010 г. учредителем Газеты является ИП <...> (<...>)

Согласно копии договора, заключенного между учредителем Газета и главным редактором, №б/н от 22.04.2010 г. индивидуальный предприниматель <...> и <...> заключили данный договор.

Предметом данного договора являются взаимоотношения Сторон по организационному, финансово-экономическому, редакционно-техническому обеспечению Издания – газета «Ва-Банк в Костроме».

Раздел 2 данного договора гласит, что:

Учредитель единолично определяет концепцию и специализацию Издания, назначает Редактора и заключает с ним трудовой договор;

Учредитель выступает в качестве издателя, распространителя и собственника имущества Издания.

Согласно ст. 2 Закона РФ от 27.12.1991 №2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон №2124-1) под издателем понимается издательство, иное учреждение, предприятие (предприниматель), осуществляющее материально-техническое обеспечение производства продукции средства массовой информации, а также приравненное к издателю юридическое лицо или гражданин, для которого эта деятельность не является основной либо не служит главным источником дохода; под распространителем понимается лицо, осуществляющее распространение продукции средства массовой информации по договору с редакцией, издателем или на иных законных основаниях.

Согласно абз. 9 ч. 1 ст. 2 Закона №2124-1 производство и выпуск средства массовой информации осуществляет редакция средства массовой информации, которой может являться организация, гражданин либо объединение граждан. Редакция осуществляет свою деятельность на основе профессиональной самостоятельности (ч. 1 ст. 19 Закона №2124-1).

На основании вышеизложенного, рекламораспространителем – ИП <...> нарушено законодательство о рекламе, а именно ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу гр. Шангина А.Н. текстового содержания «МММ * наш клуб участников * пр. Мира, 3А, оф. 35 * помощь в регистрации: 46-72-40 * www.sergey-mavrodi.com», размещенную в периодическом печатном издании — газете «Ва-Банкъ в Костроме» №17 (682) от 04.05.2012 г. на стр. №10, распространенную учредителем газеты «Ва-Банкъ в Костроме» - индивидуальным предпринимателем <...>, поскольку нарушены требования ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать, в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Костромского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>
<...>