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, 3A, 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 рекламораспространителя – 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 рекламораспространителя 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 Интрнет-сайта Sergey-Mavrodi.com, а также клуба участников МММ размещена в газете «Ва-Банк» 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 Κ объекту рекламирования, формирование ИΛИ рынке. поддержание интереса Κ нему И его продвижение на 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, 3A, 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, 3A, 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: «МММ-2011. Сегодня помог тызавтра помогут тебе! Ты хранишь свои деньги в банке? Ты хочешь, чтобы зажравшийся банкир купил себе на них третий?.. или какой там по счёту?.. лимузин? Вложи их лучше в МММ, и ты поможешь пенсионеру, инвалиду, малоимущему... Тем, кто действительно нуждается в твоей помощи! Как в 94-м было? Купил вчера билеты МММ, а сегодня продал их уже дороже. Курс-то растёт постоянно. Сегодня всегда дороже, 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!:.))

Р.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 МММ 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 организацией 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, жилищностроительные 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 требованиям к рекламе финансовых услуг.

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

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространителем 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, редакционо-техническому обеспечению Издания – газета «Ва-Банкъ 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, предприятие (предприниматель), иное учреждение, осуществляющее обеспечение материально-техническое производства ПРОДУКЦИИ массовой информации, а также приравненное к издателю юридическое лицо или гражданин, для которого эта деятельность не является основной либо не служит распространителем главным ИСТОЧНИКОМ дохода; ПОД 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 <...>