

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 154р-17/22-04-17р

об административном правонарушении

«16» ноября 2017 г.

г. Киров

Заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 154р-17/22-04-17р от 30.10.2017, в отношении должностного лица-индивидуального предпринимателя <...> в связи с нарушением ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу 22/04-2017р (резольтивная часть решения оглашена 27 сентября 2017 года; в полном объеме решение изготовлено 03 октября 2017 года) признана ненадлежащей реклама, размещенная в печатном издании газете «Мой PRO ГОРОД» № 1 (1) от 18.11.2016 на странице 43, следующего содержания: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», так как она противоречит ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило обращение Прокуратуры Первомайского района о нарушении рекламного законодательства при размещении рекламы следующего содержания: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>» в печатном издании газете «Мой PRO ГОРОД» № 1 (1) от 18.11.2016 г. Общества с ограниченной ответственностью «Вятка Займ» (далее по тексту – ООО «Вятка Займ»), которая является ненадлежащей.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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 объектом рекламирования понимается 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная в печатном издании газете «Мой PRO Город» № 1 (1) от 18.11.2016 на странице 43 следующего содержания: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», адресована неопределенному кругу лиц (читателям газеты), поскольку размещена в бесплатном издании газете «Мой PRO Город», доступна без ограничения для всех, направлена на привлечение внимания покупателей к объекту рекламирования (ООО «Вятка Займ»), способствует формированию интереса к рекламируемым товарам, услугам (выдача займов под залог ООО «Вятка Займ») и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

Согласно ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к финансовым организациям относятся хозяйствующие субъекты, оказывающие финансовые услуги.

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга - 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 части 1 статьи 3 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - это 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 (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

Таким образом, лицо осуществляющее деятельность по выдаче денежных средств на основании договора займа, должно обладать специальным статусом и состоять в государственном реестре микрофинансовых организаций.

ООО «Вятка Займ<...>, учредителем которого является <...> согласно информации Отделения по Кировской области Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации, не включено в реестр микрофинансовых организаций и займы выдавать не имеет право. Таким образом, Комиссия установила, что ООО «Вятка Займ» не обладает специальным статусом, подтверждающим полномочия по выдаче физическим лицам денежных средств (займов).

Исходя из содержания спорной рекламы Кировским УФАС России сделан вывод о том, что спорная реклама является рекламой финансовых услуг по предоставлению займов.

Спорная реклама была вынесена на обсуждение Экспертного Совета по применению рекламного законодательства при Кировском УФАС России. Согласно мнению членов Экспертного Совета по применению законодательства о рекламе при Кировском УФАС России, высказанному на заседании 05.07.2017, рекламная информация создает впечатление о возможности ООО «Вятка Займ» оказывать услуги по выдаче займов. Наличие восклицательного знака после слова «деньги» может быть расценено как призыв к получению денежных средств у Общества. Указание в рекламе мелким шрифтом слова «консультация» в скобках может быть расценено как предложение дополнительной, не основной, услуги ООО «Вятка Займ», либо для «маскировки рекламы незаконного вида деятельности», первая реакция после прочтения рекламы- выдаются деньги под залог. В состав Экспертного Совета при Кировском УФАС России входят представители органов местного самоуправления, научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в области лингвистики, психологии, журналистики, соответственно их мнение можно принять в качестве надлежащего доказательства ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, реклама финансовых услуг, размещенная в печатном издании

газете «Мой PRO Город» № 1 (1) от 18.11.2016 на странице 43, следующего содержания: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», привлекает внимание к ООО «Вятка Займ», не занимающемуся профессиональной деятельностью по выдаче потребительских займов, что является нарушением ч. 13 ст.28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Из документов, представленных в материалы дела, а именно: акта № 2946 от 25.11.2016, счета на предоплату № 2946 от 08.11.2016, письменных пояснений ООО «Вятка Займ» (вх. 3854 от 30.05.2017), письменных объяснений от 28.04.2017 вх. № 3064, представленных ИП <...>, следует, что лицом, распространившим рекламу является ИП <...>.

Таким образом, действия ИП <...>, выразившиеся в распространении спорной рекламы, не соответствуют требованиям ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 22/04-17р.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 18.11.2016.

Ответственность за вышеуказанное нарушение законодательства РФ о рекламе предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. В соответствии данной нормой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) настоящей статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](#), [статьями 14.37](#), [14.38](#), [19.31](#) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях ИП <...>, выразившийся в распространении рекламы: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», в печатном издании газете «Мой PRO ГОРОД» № 1 (1) от 18.11.2016.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы финансовых услуг.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия ИП <...> по распространению рекламы: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», не соответствующей ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. Таким образом, ИП <...> несет административную ответственность, как должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований

самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине ИП <...>.

Место и время совершения административного правонарушения: место размещения рекламы следующего содержания: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», газета «Мой PRO ГОРОД» № 1 (1) (адрес редакции СМИ: <...>; время: дата выпуска газеты: 18.11.2016.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 154р-17/22-04-17р от 30.10.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 22/04-17р.

В соответствии со ст. 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.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по распространению рекламного модуля: «ДЕНЬГИ ПОД ЗАЛОГ БЕЗ БАНКОВ! (консультации) <...>», не соответствующего ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола ИП <...>, уведомлена надлежащим образом, явку на рассмотрение протокола не обеспечила, ходатайств не заявляла.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения индивидуального предпринимателя <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют. В данном случае несоответствие рекламы требованиям законодательства о рекламе нарушает права и законные интересы потребителей на получение достоверной информации о рекламируемых финансовых услугах, что представляет собой существенную угрозу охраняемым правом общественным интересам.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено оказание лицом содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении в выявлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

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](#) настоящего Кодекса 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](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <...> ИП <...> включена в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст.14.3 КоАП РФ, совершено индивидуальным предпринимателем впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к индивидуальному предпринимателю меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, ст.5, ст. 28, ст. 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо- индивидуального предпринимателя <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу- <...> меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

начальник отдела товарных рынков

и естественных монополий

<...>