

РЕШЕНИЕ № Р16/13-03

20.04.2016 г.

г. Тюмень

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

Председатель Комиссии: <...>	- заместитель руководителя управления;
<...>	- ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ;
Члены Комиссии:	
<...>	-ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ,

рассмотрев дело № Р16/13 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы финансовых услуг,

УСТАНОВИЛА:

Тюменским УФАС России в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее - Закон о рекламе), в соответствии с Положением о государственном надзоре в области рекламы, утвержденным Постановлением Правительства РФ № 1346 от 20.12.2012 г., в рамках реализации полномочий антимонопольного органа по государственному надзору за соблюдением законодательства РФ о рекламе был выявлен факт размещения в информационно-рекламном издании «Наша Газета Тюмень» от 24 декабря 2015г. № 51 (57) на стр. 1 рекламы ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» следующего содержания: *«ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» ОГРН 1157232043088 Экспресс рубли Принимаем вклады от населения! 6-12 месяцев 30% годовых 12-24 месяцев 34% годовых г.Тюмень, ул.Максима Горького, 44, оф.708. тел.8 3452 69-60-50».*

Определением №Р16/13-01 от 09.03.2016г. по данному факту было возбуждено дело №Р16/13 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация».

На рассмотрении дела представитель ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» пояснил, что физические лица выступают Займодавцами и предоставляют Обществу возвратный процентный заем от 1500000 рублей.

Комиссия, исследовав материалы дела, документы представленные лицом, в действиях, которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, заслушав доводы представителей, пришла к следующим выводам.

Согласно статье 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе»

(далее – Закон 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем рекламы понимается «любое лицо, которому адресуется реклама или которого она сможет достичь, вне зависимости от того, является ли оно конечным потребителем, торгующим субъектом или пользователем». Экономической целью размещения рекламы, является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе.

Комиссия при рассмотрении дела учитывает, что законодательство о рекламе не содержит понятия финансовой услуги и финансовой организации. Соответственно, для положений Закона о рекламе возможно применение понятий и терминов, установленных в Федеральном законе №135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Так, согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г., 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.

Согласно пункту 6 статьи 4 Закона о защите конкуренции, финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, страховая организация, страховой брокер, общество взаимного страхования, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, специализированный депозитарий инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов, ломбард (финансовая организация, поднадзорная Центральному банку Российской Федерации), лизинговая компания (иная финансовая организация, финансовая организация, не поднадзорная Центральному банку Российской Федерации).

Таким образом, согласно Закону о защите конкуренции, под финансовую услугу

подпадают конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением, размещением денежных средств, но только в случае, если они оказываются финансовой организацией. При этом перечень финансовых организаций содержится в пункте 6 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Данный перечень является закрытым.

В соответствии с выданным Центральным банком Российской Федерации свидетельством от 23.12.2015 ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» зарегистрировано в государственном реестре микрофинансовых организаций за N 001503471007302.

Таким образом, согласно [пункту 6 статьи 4](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», микрофинансовая организация является финансовой организацией.

Кроме того, само содержание спорной рекламы подтверждает ее направленность на привлечение внимания потенциальных вкладчиков. Таким образом, в рекламе предложены финансовые услуги по предоставлению вкладов.

Вместе с тем, согласно [ст. 5](#) Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности" привлечение финансовых средств во вклады является банковской операцией, право осуществлять которую может только банк, который также должен являться участником системы страхования вкладов.

В соответствии со [ст. 9](#) Федерального закона от 02.07.2010 N 151-ФЗ "О Микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях" микрофинансовая организация вправе привлекать денежные средства в виде займов и (или) кредитов, добровольных взносов и пожертвований, а также в иных не запрещенных федеральными законами формах.

Статус микрофинансовой организации не дает права осуществлять банковские операции, микрофинансовые организации не имеют права привлекать денежные средства физических лиц во вклады. Микрофинансовая организация заключает с физическим лицом не договор вклада, а договор займа.

Использование в рассматриваемой рекламе слова "вклад" допускает в данном случае рекламу услуги по привлечению финансовых средств во вклады. Термин "вклад" в сочетании с цифровыми показателями «6-12 месяцев 30% годовых, 12-24 месяцев 34% годовых» позволяет расценить указанное словосочетание как финансовый (банковский) инструмент.

Согласно пояснениям представителя ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» физические лица выступают Займодавцами и предоставляют Обществу возвратный процентный заем от 1500000 рублей.

Таким образом, рассматриваемая реклама по привлечению финансовых средств во вклады, микрофинансированию физических лиц является недостоверной и вводит потребителей рекламы в заблуждение относительно вида осуществляемой Обществом деятельности, а следовательно, нарушает требования части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой

деятельности не должна умалчивать об иных условиях оказания соответствующих услуг, влияющих на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Таким образом, при наличии в рекламе финансовых услуг, в том числе услуг, связанных с принятием вклада, пользованием им и его погашением, хотя бы одного из условий, влияющих на сумму доходов или расходов, которые получают или понесут воспользовавшиеся этими услугами лица, в ней следует указывать все иные условия, которые влияют на фактическую сумму расходов или доходов, которые могут возникнуть в связи с использованием рекламируемых финансовых услуг.

Указание в рекламе услуг по принятию вкладов от населения максимальной ставки, определяющей размер начисляемых по вкладам процентов, само по себе не позволяет потребителю, проявляющему интерес к рекламируемой финансовой услуге, получить достаточные сведения о фактической доходности вклада, в связи, с чем способствует формированию у него неверных представлений о сумме денежных средств, которую можно получить, воспользовавшись рекламируемым продуктом.

В рассматриваемой рекламе вклада указаны следующие его условия: 6-12 месяцев 30% годовых, 12-24 месяцев 34% годовых. Остальные условия вклада, при которых будет действовать указанная процентная ставка отсутствуют.

Вместе с тем, согласно Положению о привлечении денежных средств, утвержденному Генеральным директором ООО «ПТМО», представленного Обществом, к существенным условиям, на которых Организация осуществляет привлечение денежных средств физических лиц/юридических лиц по Договорам займа, подлежащие обязательному определению Сторонами при передаче займа (включая, но не ограничиваясь): размеры суммы Займа (минимальные суммы займов), процентные ставки по займам, сроки размещения займов, а также периодичность и сроки выплат начисленных процентов, иные условия, признанные сторонами существенными для какого-либо Займа. Организация имеет право привлекать денежные средства от физических лиц на сумму от 1500000 (один миллион пятьсот тысяч) рублей и более.

Согласно Приложению №1 к Правилам привлечения денежных средств ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» действуют следующие ставки привлечения денежных средств по договорам займа от физических лиц: при сумме займа от 1500000 до 3500000 6 месяцев – 24%, 13 месяцев – 32%, 24 месяца – 36%.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе отсутствуют иные условия оказания соответствующих услуг, влияющие на сумму доходов, которые получают воспользовавшиеся услугами лица, или на сумму расходов, которую понесут воспользовавшиеся услугами лица, а именно размер суммы займа, сроки выплат процентов.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе нарушены требования пункта 2 части 2 статьи 28 Закона о рекламе.

Требования части 2 статьи 28 Закона о рекламе напрямую корреспондирует с требованиями части 7 статьи 5 Закона о рекламе, согласно которой не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условии его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Рассматриваемая реклама ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться предоставляемой услугой. В таком случае, существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. Тем самым, отсутствие какой-либо части информации о предоставляемых услугах не должно приводить к искажению смысла рекламы и способствовать введению в заблуждение потребителей имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми финансовыми услугами.

Таким образом, текст, не содержащий все существенные условия займа, предоставляемого ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми услугами.

Указание в рекламе существенной информации о рекламируемом товаре, об условии его приобретения или использования является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Указанные нормы права приняты в интересах потребителя с целью формирования у него правильного (неискаженного и относительно полного) представления о рекламируемом объекте (услуге).

Как разъяснено в [пункте 28](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе", рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые [Законом](#) о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу сведений или условий оказания услуг.

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

Таким образом, рассматриваемая реклама не содержит таких сведений как минимальная сумма займа, а, следовательно, в ней отсутствует часть существенной информации для потребителя.

Следовательно, рассматриваемая реклама содержит нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе, а именно в ней отсутствует часть существенной информации об условиях приобретения рекламируемого товара, так как при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частями 3, 7 статьи 5, частью 2 статьи 28

Закона о рекламе, несет рекламоделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламоделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания лицо.

Согласно договору на оказание рекламных услуг №432 от 09.12.2015г., приходному кассовому ордеру №1138 от 18.12.2015г., ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация» является лицом, оплатившим и принявшим услуги по размещению рассматриваемой рекламы в информационно-рекламном издании «Наша Газета Тюмень» от 24 декабря 2015г. № 51 (57) на стр. 1, а следовательно, является рекламоделем.

Согласно [пункту 44](#) Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, представитель <...> пояснила, что реклама выходила только в одном номере, что также подтверждается Приложением к договору №432 от 09.12.2015г. – заявкой №1 на производство и размещение рекламных и/или информационных материалов.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с добровольным устранением нарушения.

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

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу ООО «Первая Тюменская микрофинансовая организация», размещенную в информационно-рекламном издании «Наша Газета Тюмень» от 24 декабря 2015г. № 51 (57) на стр. 1., ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования частей 3, 7 статьи 5, пункта 2 части 2, статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с отсутствием основания.

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

Решение изготовлено в полном объеме _____ года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>