Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

16 декабря 2021 года

(изготовление решения в полном объеме)

13 декабря 2021 года

(оглашение резолютивной части)

№ 03-01/9555

г. Сыктывкар

<...> (по адресу)

ООО «Финансовый Консультант»

Ухтинское шоссе, д. 2,

офис 110, г. Сыктывкар, 167026

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия), в составе:

<…>;

рассмотрев дело № 011/05/28-804/2021, возбуждённое в отношении ООО «Финансовый Консультант», адрес места нахождения: 167026, Республика Коми, г. Сыктывкар, Ухтинское шоссе, д. 2, офис 110, ОГРН 1131121000042, ИНН 1121021751, КПП 112101001, по факту распространения на внешних стенах дома № 2 по Ухтинскому шоссе г. Сыктывкара рекламы страховых услуг с признаками нарушения требований ч. 1 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии <...> ООО «Финансовый Консультант» <...>;

в отсутствие заявителя, надлежащим образом извещённого о времени и месте рассмотрения дела;

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило заявление <…> от 18.08.2021 (вх. № Л-82 от 18.08.2021) о нарушении рекламного законодательства при распространении рекламы страховых услуг.

Из заявления следует, что на внешних стенах дома № 2 по Ухтинскому шоссе г. Сыктывкара размещена информация следующего содержания:

- «ООО «Финансовый Консультант» РК, г. Сыктывкар, Ухтинское шоссе, д. 2 офис 110, 1 этаж НЕЗАВИСИМАЯ ОЦЕНКА ВСЕХ ВИДОВ СОБСТВЕННОСТИ ВСЕ ВИДЫ СТРАХОВАНИЯ (ОСАГО, КАСКО, НС, ИМУЩЕСТВА) т. <...>; <...>»;

- «ООО «Финансовый Консультант» Агентство «СТРАХОВАНИЕ и ОЦЕНКА» Договоры купли-продажи ОСАГО КАСКО Ипотечное страхование Страхование имущества и жизни Медицинское страхование Независимая оценка и экспертиза тел. <...> ИНГОССТРАХ Ingosstrakh ВСК страховой дом

ЭНЕРГОГАРАНТ».

По результатам рассмотрения указанного заявления было принято решение о возбуждении дела № 011/05/28-804/2021 в отношении ООО «Финансовый Консультант» по признакам нарушения ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, о чём вынесено соответствующее определение № 03-01/7575 от 13.10.2021.

Из материалов дела № 011/05/28-804/2021 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 3 Закона 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.

Согласно п. 2 ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

ФАС России в письме от 27.12.2017 № АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» указала следующее.

Информация, обязательная к размещению в силу закона или обычая делового оборота, не признаётся рекламой.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте её нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

В соответствии с пунктом 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной

информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

Согласно части 1 статьи 9 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место её нахождения (адрес) и режим её работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Назначение информации такого характера состоит в извещении неопределённого круга лиц о фактическом местонахождении юридического лица и (или) обозначении места входа.

Указание в месте нахождения организации профиля её деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель, вино, соки), может быть признано обычаем делового оборота, соответственно, на конструкции с такой информацией нормы Закона о рекламе не распространяются.

Конструкция признается размещенной в месте нахождения организации в случае размещения на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в котором находится организация, либо в границах окон помещения, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация, а также непосредственно над оконными проёмами или под оконными проёмами такого помещения, либо в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной конкретного помещения в здании, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация.

Конструкции, содержащие указание на наименование организации, названия товаров (работ, услуг), средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, размещённые на территории, прилегающей к зданию, в котором осуществляет свою деятельность указанная организация, вне зависимости от права собственности на земельный участок, не относятся к размещённой в месте нахождения организации и являются рекламной конструкцией.

Таким образом, учитывая вышеприведённые разъяснения ФАС России, для признания информации рекламой или вывеской необходимо учитывать место её размещения.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Финансовый Консультант» в материалы рекламного дела, и пояснениям, данным <...> Общества в ходе рассмотрения дела, одна информационная вывеска была размещена на крыльце здания на окне офиса, которое занимает Общество.

ООО «Финансовый Консультант» представило в материалы рекламного дела копию договора аренды нежилого помещения от 01.04.2021, на основании которого Общество пользуется нежилым помещением – офисом 110,

расположенным на первом этаже здания по адресу: г. Сыктывкар, Ухтинское шоссе, д. 2.

Из материалов рекламного дела следует, что информация следующего содержания: «ООО «Финансовый Консультант» Агентство «СТРАХОВАНИЕ и ОЦЕНКА» Договоры купли-продажи ОСАГО КАСКО Ипотечное страхование Страхование имущества и жизни Медицинское страхование Независимая оценка и экспертиза тел. <...> ИНГОССТРАХ Ingosstrakh ВСК страховой дом ЭНЕРГОГАРАНТ» была размещена на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в границах окон помещения, в котором ООО «Финансовый Консультант» осуществляет свою деятельность. Следовательно, указанная информация была размещена в месте нахождения ООО «Финансовый Консультант».

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия пришла к выводу о том, что рассматриваемая информация не является рекламой, поскольку усматривается, что размещение указанной информации осуществлялось на основе обычаев делового оборота.

Вместе с тем информация следующего содержания: «ООО «Финансовый Консультант» РК, г. Сыктывкар, Ухтинское шоссе, д. 2 офис 110, 1 этаж НЕЗАВИСИМАЯ ОЦЕНКА ВСЕХ ВИДОВ СОБСТВЕННОСТИ ВСЕ ВИДЫ СТРАХОВАНИЯ (ОСАГО, КАСКО, НС, ИМУЩЕСТВА) т. <...>; <...>» содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на внешней стене здания;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: ООО «Финансовый Консультант», независимой оценке всех видов собственности, всем видам страхования (ОСАГО, КАСКО, страхованию от НС, страхованию имущества), формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

ООО «Финансовый Консультант» указывает, что рассматриваемая информация выполняла функцию информационной таблички возле входа в здание, поскольку со стороны Ухтинского шоссе здание также имеет крыльцо и вход; табличка содержала необходимые для ознакомления с организацией и товаром (услугами) данные, размещалась с намерением известить потенциальных потребителей о локации, о продуктах, а также для обозначения входа в здание.

В обоснование своей позиции ООО «Финансовый Консультант» ссылается также на размер шрифта, которым выполнен текст указанной информации, его цветовое оформление.

ООО «Финансовый Консультант» полагает, что в рассматриваемой

информации нет рекламных лозунгов, информации об акциях, призывах воспользоваться услугой, нет выделения конкретной услуги.

Комиссия отклоняет указанные доводы, поскольку рассматриваемая информация размещалась не в месте нахождения офиса Общества, не в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной помещения (офиса), в котором осуществляет свою деятельность ООО «Финансовый Консультант».

Использованные в рассматриваемой информации формулировки («независимая оценка всех видов собственности», «все виды страхования») преследуют цель продвижения на рынке определенных услуг. Рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к услугам ООО «Финансовый Консультант», формирует интерес к ним, следовательно, продвигает их на рынке, что прямо указывает на признаки рекламы.

Таким образом, вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы, установленные в п. 1 ст. 3 Закона о рекламе. Следовательно, такая информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

В соответствии с пунктами 2, 6 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;

- финансовая организация – хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, профессиональный участник рынка ценных бумаг, организатор торговли, клиринговая организация, микрофинансовая организация, кредитный потребительский кооператив, субъект страхового дела, 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).

Согласно ч. 2 ст. 4.1 Закона РФ от 27.11.1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» страховые организации, иностранные страховые организации, общества взаимного страхования и страховые брокеры являются субъектами страхового дела.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой финансовых услуг.

В силу ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Согласно п. 1 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Наименование некоммерческой организации и в предусмотренных законом случаях наименование коммерческой организации должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Пунктом 4 ст. 54 ГК РФ установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

В соответствии с пунктами 1 и 2 ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

В ходе рассмотрения рекламного дела <...> ООО «Финансовый Консультант» <...> пояснил, что с нарушением не согласен, поскольку в рекламах указано лицо, оказывающее услуги по страхованию, – ООО «Финансовый Консультант».

Комиссия отклоняет указанный довод на основании нижеизложенного

Рассматриваемая реклама содержит указание на ООО «Финансовый Консультант». Однако ООО «Финансовый Консультант» не является лицом, непосредственно оказывающим указанные в рекламе услуги по страхованию.

Так, в ходе рассмотрения рекламного дела <...> указал, что ООО «Финансовый Консультант» не является страховой организацией, Общество оказывает услуги на основании агентских договоров со страховыми компаниями.

В материалы рекламного дела представлены копии агентских договоров № 05465300001 от 31.08.2016, № 132101-000010 от 26.04.2013, № 7854101-706/20 от 01.12.2020. Из указанных договоров следует, что страховые услуги, о которых идёт речь в рассматриваемой рекламе, оказываются САО «ВСК», ОАО «САК «Энергогарант», СПАО «Ингосстрах».

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама не содержит наименований лиц, оказывающих финансовые услуги.

Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе, ответственность несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

В соответствии с ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе рекламопроизводитель несёт ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В ходе рассмотрения рекламного дела <…> ООО «Финансовый Консультант» <...> пояснил, что содержание рассматриваемой рекламы определено им, реклама была изготовлена силами ООО «Союз» в 2015 г., согласована с собственником здания, после чего размещена по указанному адресу.

В материалы рекламного дела представлена копия счета на оплату № 58 от 16.04.2015, выставленного ООО «Союз» за услуги, в том числе по изготовлению и монтажу баннера.

Из материалов рекламного дела следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Финансовый Консультант».

В ходе рассмотрения рекламного дела <...> ООО «Финансовый Консультант» <...> пояснил, что должностным лицом ООО «Финансовый Консультант», ответственным за соблюдение Обществом рекламного законодательства,

является <…> Общества.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя рассматриваемой рекламы – ООО «Финансовый Консультант» и должностного лица Общества – <…>.

Обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения ООО «Финансовый Консультант» и <…> Общества <…> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии указанными лицами всех зависящих от них мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Таким образом, ООО «Финансовый Консультант» и <…> нарушены требования ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

ООО «Финансовый Консультант» в письменных пояснениях указало, что 20.10.2021 был выполнен демонтаж рассматриваемой рекламы. В подтверждение в материалы рекламного дела представлены копии договора № ИП-9 от 15.10.2021 и акта выполненных работ от 20.10.2021 о демонтаже баннеров, а также фотографии фасада здания, на котором размещалась реклама.

Из материалов рекламного дела усматривается, что на дату вынесения решения факт распространения рассматриваемой рекламы не имеет места.

В связи с чем, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ООО «Финансовый Консультант» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать рекламу, размещённую на внешней стене дома № 2 по Ухтинскому шоссе г. Сыктывкара, следующего содержания: «ООО «Финансовый Консультант» РК, г. Сыктывкар, Ухтинское шоссе, д. 2 офис 110, 1 этаж НЕЗАВИСИМАЯ ОЦЕНКА ВСЕХ ВИДОВ СОБСТВЕННОСТИ ВСЕ ВИДЫ СТРАХОВАНИЯ (ОСАГО, КАСКО, НС, ИМУЩЕСТВА) т. <…>; <…>»

ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований ч. 1 ст. 28 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы ООО «Финансовый Консультант» (ОГРН 1131121000042, ИНН 1121021751, КПП 112101001) не выдавать, поскольку распространение рекламы, указанной в пункте 1 настоящего решения, прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Финансовый Консультант» (ОГРН 1131121000042, ИНН 1121021751, КПП 112101001) дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении <…> ООО «Финансовый Консультант» <…> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 16 декабря 2021 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ <…>

Члены Комиссии _____ <…>

_____<…>