

ПРОТОКОЛ №012/04/14.3-381/2021

об административном правонарушении

«29» ноября 2021 года
Йошкар – Ола

Г.

Протокол составлен ведущим специалистом - экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ранее занимаемого должностью директора ООО «Сокол» <...> (<...>) в связи нарушением части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) по факту размещения наружной рекламы финансовых услуг, расположенной по адресу: <...>, без указания лица, оказывающего эти услуги,

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл,
пгт. Сернур.

Время совершения административного правонарушения: 22.12.2020 – дата акта мониторинга наружной рекламы.

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Марийским УФАС России произведен мониторинг рекламы в г. Йошкар-Ола.

В ходе мониторинга была обнаружена реклама, содержащая нарушение части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) следующего содержания:

ИП Г. в рамках рассмотрения дела факт нарушения законодательства о рекламе не признала. Дополнительно указала, что между ООО «Сокол» и <...> заключен договор субаренды нежилого помещения № 74/1 от 01.10.2019. Указанный баннер не был демонтирован прежними собственниками магазина «Домтех». <...>, полагая, что рекламный баннер не содержит нарушения законодательства о рекламе его не демонтировала.

В соответствии со статьей 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. Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама. Товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (письмо ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624).

Проанализировав содержание спорной информации, способы её размещения и распространения, Марийское УФАС России пришло к выводу, что указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования является объект «ДомТех», продажа электро-бытовых товаров, в том числе и в кредит.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

В указанной рекламе одним из объектов рекламирования является услуга оформления ювелирного изделия в кредит.

В соответствии с частью 1 статьи 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 пункта 1 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

В случае, если реклама указывает на предоставление финансовых услуг: «кредит», такую рекламу следует рассматривать как рекламу финансовых услуг и на нее распространяются требования ст. 28 ФЗ «О рекламе» (Письмо ФАС России от 08.11.2007 № АК/21149).

Между тем, согласно п. 24 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации, наличие в рекламе информации о возможности получения (уточнения) сведений об условиях оказания соответствующих услуг у сотрудников организации, предоставляющей такие услуги, или иных консультантов, обладающих необходимыми сведениями об условиях оказания данных услуг, не освобождает рекламодателя от исполнения обязанности опубликования в рекламном объявлении условий оказания банковских, страховых и иных финансовых услуг, влияющих на их стоимость, если в рекламе сообщается хотя бы одно из таких условий.

Указание правильных реквизитов организации, предоставляющей услуги по кредиту (финансовой услуги), является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

В указанной рекламе содержится информация о возможности приобретения товара в кредит, но в ней отсутствует указание имени или наименования лица, предоставляющего кредит.

Марийским УФАС России в рамках рассмотрения дела установлено, что основным видом деятельности ИП Г. является торговля розничная бытовыми электротоварами в специализированных магазинах. Товар реализуется в том числе посредством предоставления кредита.

Так, между ООО «Финсервис» и <...> заключен договор от 05.03.2021, в соответствии с которым общество обязуется за вознаграждение оказывать индивидуальному предпринимателю услуги, направленные на информирование заказчика о приближении платы ежемесячного платежа по договору потребительского кредита/займа от 05.03.2021 № 0570469981. Кроме того, <...> представлены копии договоров кредитования на приобретение товара.

Вместе с тем, в рассматриваемой рекламной информации отсутствует

информация о лице, предоставляющем кредит.

Таким образом, указанная рекламная информация содержит признаки нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В силу части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодатель, которым в силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо - <...>

Марийским УФАС России установлено, что деятельность по розничной реализации электро-бытовых товаров осуществляет <...>

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.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе распространяет ответственность за нарушение требований части 1 статьи 28 как на рекламодателя так и на рекламораспространителя, следовательно, обязанность по соблюдению требований части 1 статьи 28 Закона о рекламе, возложена на обоих из вышеупомянутых субъектов.

Марийское УФАС России не может согласиться с доводом ООО «Сокол» о том, что общество не является рекламораспространителем по следующим основаниям.

В силу п.7.3 субарендатор письменно согласовывает с арендатором внешний вид помещения, включая отделку и вывески, а также иные носители рекламной информации, и не имеет право производить какие-либо изменения относительно внешнего вида помещения и вывесок без письменного согласия арендатора. П. 7.4 определено, что субарендатор имеет право размещать носители рекламной информации с наименованием субарендатора и описанием деятельности, которая осуществляется в помещении, либо товаров, реализуемых в помещении, на крыше здания в здании, на прилегающей территории при условии, что субарендатор получил на то письменное разрешение арендатора и необходимые от органов власти. Размер, расположение и внешний вид вывесок и иных носителей рекламной информации письменно согласовывается с арендатором (п. 7.5 договора субаренды).

Учитывая тот факт, что рекламная информация размещалась на фасаде торгового центра «ЦУМ» длительное время, ООО «Сокол» фактически определило ее место размещения, не предприняло мер по демонтажу рекламной конструкции при отсутствии письменного согласия на размещения, договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с <...> не заключало, соответственно ООО «Сокол» является

рекламораспространителем.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламной информации является ООО «Сокол» в лице <...>

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности,

отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

Должностное лицо, в силу возложенных на него обязанностей, должно знать требования рекламного законодательства и соблюдать их.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ на момент совершения административного правонарушения директором ООО «Сокол» являлся <...>

Вместе с тем, <...> не принял всех зависящих от него мер при наличии необходимой степени заботливости и осмотрительности, которые требовались от него по соблюдению требований действующего законодательства, не исполнил надлежащим образом организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции по соблюдению требований законодательства о рекламе, т.е. не предпринял необходимых и достаточных мер для соблюдения законодательства о рекламе.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствие <...> надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте составления протокола (уведомление о составлении протокола направлено по адресу места регистрации лица, привлекаемого к административной ответственности, получено 19.11.2021).

Дело об административном правонарушении будет рассматриваться 10 декабря 2021 года в 09:15 по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

(ФИО, подпись лица, привлекаемого

к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____ 2021 г. _____

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

Просит заменить административный штраф на предупреждение, применить требования ст. 4.1.1 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« _____ » _____ 2021 г. _____

(подпись)

Обращаем внимание, что пропуск в здание Марийского УФАС России ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

Также сообщаем, возможность участия в составлении протокола будет организована посредством удаленного доступа по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/5699339191>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в составлении протокола посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.