

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-38/5р-2017

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «15» мая 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «23» мая 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе рассмотрев дело №02-38/5р-2017, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в печатном рекламном-информационном издании «Деловой Магадан» выпуск №3 (25 января – 1 февраля) 2017г. рекламы юридических услуг с признаками нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006г. «О рекламе» №38-ФЗ,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП Г., в отсутствие заявителя Д., извещенного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела (поступила телефонограмма-ходатайство 15.05.2017 о рассмотрении дела в отсутствие заявителя),

УСТАНОВИЛА:

Отделом контроля закупок и антимонопольного законодательства Магаданского УФАС России рассмотрено заявление Д. в отношении ИП Г.(вх.№ 02/190 от 30.01.2017), указывающее на наличие признаков нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. «О рекламе» № 38-ФЗ (далее – Закон о рекламе), допущенного при размещении в печатном рекламном-информационном издании «Деловой Магадан» выпуск № 3 (25 января – 1 февраля) 2017 г. рекламы со следующим содержанием:

«Попали в сложную и нетипичную ситуацию?»

ВСЕ ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ УСЛУГ

Для тех, кто хочет сэкономить свои деньги, время и нервы

Звоните:<.>

ИП Г.».

По мнению заявителя, в указанной рекламе содержится недостоверная информация, поскольку, как следует из текста рекламы, ИП Г. оказывает **все виды** юридических услуг, что невозможно при отсутствии у нее разрешительных документов, а именно:

- диплома о высшем юридическом образовании, необходимого для оказания услуг по представительству в административном судопроизводстве;
- удостоверения адвоката, необходимого для оказания услуг по защите подозреваемых и обвиняемых на предварительном следствии.

В связи с изложенным, заявитель полагает, что в указанной рекламе юридических услуг, оказываемых ИП Г., усматриваются признаки нарушения Закона о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления, установлено следующее.

В печатном еженедельном рекламном-информационном издании «Деловой Магадан» № 3 (25 января - 1 февраля) 25.01.2017г. была опубликована вышеуказанная реклама юридических услуг, которые оказывает ИП Г.

Согласно информации, представленной ИП Г. на запрос Магаданского УФАС России (вх. № 02/230 от 02.02.2017), указанная реклама публикуется еженедельно в рекламном-информационной газете «Деловой Магадан».

Размещение рекламы осуществляется на основании Договора б/н от 05.12.2016г., заключенного между ИП Г. и ООО «М-Перспектива».

В силу пункта 6.1. и пункта 6.2. Договора, названный Договор вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует до 31.05.2017г. без возможности дальнейшей пролонгации.

Приложением № 2 к указанному Договору сторонами согласован и утвержден макет рассматриваемой рекламы с указанием периодичности выходов и стоимости размещения рекламы.

Также из пояснений, представленных Г., следует, что, согласно положениям действующего законодательства, она имеет право оказывать все виды юридических услуг.

Понятие «юридические услуги» является обширным в своей сфере применения и включает в себя оказание услуг по защите и представлению интересов в суде, в том числе, защиту подозреваемых и обвиняемых на предварительном следствии в уголовном судопроизводстве.

Конституция РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (статья 48).

В соответствии с частью 2 ст. 49 Уголовно-процессуального Кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ), в качестве защитников допускаются **адвокаты**. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены **наряду с адвокатом** один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и **вместо адвоката**.

В соответствии с пунктом 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 №29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве», необходимо иметь в виду, что предусмотренное частью 1

статьи 50 УПК РФ право на приглашение защитника не означает право обвиняемого выбирать в качестве защитника любое лицо по своему усмотрению и не предполагает возможность участия в деле любого лица в качестве защитника. *По смыслу положений части 2 статьи 49 УПК РФ, защиту обвиняемого в досудебном производстве вправе осуществлять **ТОЛЬКО АДВОКАТ.***

Таким образом, гарантируя каждому, в том числе подозреваемому и обвиняемому, конституционное право на получение именно квалифицированной юридической помощи, государство устанавливает с этой целью определенные профессиональные и иные квалификационные требования к лицам, уполномоченным на оказание такой помощи.

Статья 2 Федерального закона от 31.05.2002 "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" №63-ФЗ регламентирует, что **адвокатом является лицо, получившее в установленном порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.**

Однако, как следует из материалов рассмотрения настоящего дела, ИП Г. осуществляет деятельность по оказанию юридических услуг на основании Диплома специалиста по специальности «Юриспруденция» и свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (основной вид деятельности – *69.10 Деятельность в области права*). **Других разрешающих документов на оказание юридических услуг ИП Г. в Магаданское УФАС России представлено не было.**

Таким образом, согласно вышеуказанным нормам действующего законодательства, ИП Г. **не имеет полномочий на оказание всех видов юридических услуг**, в частности услуг по защите подозреваемых и обвиняемых на предварительном следствии в уголовном судопроизводстве, по причине отсутствия статуса адвоката.

Комиссия, рассмотрев представленные лицами, участвующими в деле, документы и пояснения, заслушав представителей сторон, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующему.

С доводами, изложенными в письменных пояснениях ИП Г. (вх. №02/825 от 11.04.2017), о том, что отсутствие статуса адвоката и права осуществлять адвокатскую деятельность не лишает ее возможности оказывать любые виды юридических услуг и указание этих видов как «всех» в рекламном блоке не может рассматриваться как недостоверная реклама, Комиссия не может согласиться, ввиду того что нормами действующего законодательства установлено, что на предварительном следствии в уголовном судопроизводстве в качестве защитника может быть допущен только адвокат и уже наряду с ним может быть допущено иное лицо.

На заседании Комиссии ИП Г. пояснила, что в силу статьи 780 Гражданского Кодекса Российской Федерации имеет право поручать исполнение обязательств, которые она в силу закона не имеет права исполнять (по причине отсутствия статуса адвоката), но возложенные на нее договором оказания юридических услуг, а также заключать договоры и/или соглашения во исполнение взятых на себя обязательств, например, соглашения в пользу третьего лица.

По утверждению ИП Г. в договорах, заключаемых между ней и заказчиками юридических услуг, имеется положение о том, что услуги исполнитель (ИП Г.) обязуется оказывать лично и/или с привлечением третьих лиц. Указанный довод Г. подтверждает копией договора возмездного оказания юридических услуг, заключенный между ИП Г. (исполнитель) и ИП М. (заказчик) №003/17 от 06.03.2017г.

Данный довод Комиссия не может принять во внимание, так как текст рекламы не содержит указания, что ИП Г. оказывает услуги, привлекая третьих лиц и не имеет полномочий на осуществление некоторых видов юридических действий.

Наоборот, из текста рекламы, создается явное впечатление об оказании всех видов юридических услуг именно ИП Г.

- привлекающий внимание предмет оказываемых услуг, напечатанный в тексте рекламы

укрупненным по соотношению с другим текстом шрифтом (**ВСЕ ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ УСЛУГ**);
- в тексте рекламы указан единственный субъект-исполнитель предлагаемых услуг – ИП Г.,
указаны только ее контактные данные.

Так как реклама имеет своей целью донесение информации до неопределенного круга лиц и привлечение внимания к объекту рекламирования, то оценивать достоверность рекламы стоит с позиции рядового потребителя.

Комиссия приходит к выводу о том, что информация, которая имеется в рассматриваемой рекламе, может ввести в заблуждение относительно характеристики видов оказываемых услуг.

Вместе с тем, из пояснений Г. следует, что на данный момент в ее практике отсутствуют заключенные договоры или соглашения в пользу третьих лиц, процедуры поручения обязательств ею не проводились.

В связи с изложенным, Комиссия критично относится к вышеуказанной позиции ИП Г., так как на практике чаще всего лицо обращается за юридической помощью к конкретному юристу/адвокату, заранее не предполагая тот факт, что услуги ему будут оказаны третьим лицом. А исходя из текста рекламы, однозначно следует, что абсолютно все виды юридических услуг оказываются лично ИП Г.

Согласно [пункту 1 статьи 3](#) Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 - это товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама ([пункт 2 статьи 3](#) Закона).

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот ([пункт 3 статьи 3](#) Закона).

Вышеприведенная информация в печатном издании «Деловой Магадан» соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Федерального закона «О рекламе» (публично распространена; предназначена для неопределенного круга лиц; преследует цель обратить внимание на услуги по оказанию юридической помощи; направлена на продвижение указанных юридических услуг на рынке аналогичных услуг), поэтому является рекламой.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является *все виды юридических услуг, оказываемых ИП Г.*

Под ненадлежащей рекламой понимается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации ([пункт 4 статьи 3](#) Закона).

В соответствии с [частью 1 статьи 5](#) Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификатов соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара ([пункт 2 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе).

На основании изложенного, учитывая положения Конституции РФ, УПК РФ, Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», следует, что

ИП Г. не имеет полномочий на оказание **всех видов юридических услуг**, в частности услуг по защите подозреваемых и обвиняемых на предварительном следствии в уголовном судопроизводстве, по причине отсутствия статуса адвоката.

Таким образом, при размещении ИП Г. в рекламно-информационной газете «Деловой Магадан» рассматриваемой рекламы об оказании всех видов юридических услуг нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившиеся в размещении **недостовверных сведений о характеристике оказываемых услуг**.

Ответственность за нарушение указанной нормы, в соответствии с [частями 6, 7 статьи 38](#) Закона о рекламе, несет только рекламодаатель.

Согласно [пункту 5 статьи 3](#) Закона о рекламе, рекламодаателем является изготовитель или продавец товара, либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Следовательно, *рекламодаателем* в рассматриваемом случае является **ИП Г.**, заинтересованная в распространении рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 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 Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную ИП Г. с текстом:

*«Попали в сложную и нетипичную ситуацию? **ВСЕ ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ УСЛУГ**. Для тех, кто хочет сэкономить свои деньги, время и нервы. Звоните: <.>*

в еженедельном печатном рекламно-информационном издании «Деловой Магадан» № 3 (25 января - 1 февраля 2017гг.), поскольку в ней нарушены требования [пункта 2 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе.

2. Выдать ИП Г. предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей требования пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Магаданского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении лица, в действиях которого содержится состав административного правонарушения.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ № __

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«23» мая 2017 г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе на основании своего решения от «23» мая 2017 г. по делу № 02-38/5р-2017 о признании ненадлежащей рекламы юридических услуг, размещенной ИП Г. в еженедельном печатном рекламном-информационном издании «Деловой Магадан» № 3 (25 января - 1 февраля 2017гг.) и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Г. в течение 10 дней со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований, установленных пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в распространении рекламы юридических услуг, содержащей не соответствующие действительности сведения о характеристиках услуг, что искажает смысл рекламы и вводит потребителей в заблуждение относительно видов оказываемых юридических услуг, путем прекращения размещения вышеуказанной ненадлежащей рекламы, либо внесения соответствующих изменений в текст рекламы.

2. ИП Г. представить в Магаданское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до «09» июня 2017 года.**

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статей 198 АПК РФ.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Магаданское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.