

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-734/2023

об административном правонарушении

«21» августа 2023 года г. Йошкар – Ола

Протокол составлен 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 должностного лица ООО «Твое Авто» <....> (паспорт <....> № <....>, выдан <....>, адрес места жительства: <....>) по факту нарушения требований части 7 статьи 5, частей 1, 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы «Выгодный Авто-кредит» по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д.103 (решение по делу № 012/05/28-264/2023 от 06.07.2023).

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, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д.103.

Время совершения административного правонарушения: 30 августа 2022 года (проведение осмотра наружной рекламы) по 26.05.2023 (предоставление информации об отсутствии распространения спорной информации).

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) установлен факт размещения рекламы следующего содержания:

Марийским УФАС России 07.04.2023 возбуждено дело № 012/05/28-264/2023 по признакам нарушения части 7 статьи 5, частей 1,3 статьи 28 Закона о рекламе.

Решением Комиссии Марийского УФАС России по делу № 012/05/28-264/2023 от 06.07.2023 реклама «Выгодный Авто-кредит» по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д.103 признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 7 статьи 5, частей 1, 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

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.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Из содержания текста рекламы следует, что объектом рекламирования выступает услуга предоставления автокредита, то есть финансовая услуга.

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 обладает всеми ее признаками – размещена на фасаде здания, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

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

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.

Само содержание спорной рекламы подтверждает ее направленность на привлечение внимания потенциальных клиентов, в том числе, и к возможности получения авто-кредита, то есть оказания финансовой услуги.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой финансовой услуги и на нее распространяются специальные требования.

Согласно письму ФАС России от 12.04.2019 № АК/29989/19 в целях всесторонней и полной оценки рекламы на предмет наличия или отсутствия признаков нарушения рекламного законодательства, особенно в случаях, когда анализ рекламы связан с выявлением субъективно-оценочных характеристик, территориальные органы ФАС России вправе вынести указанную рекламу на рассмотрение Экспертного совета по рекламе.

В соответствии с пунктом 1.1 Приказа Федеральной антимонопольной службы от 19 декабря 2017 г. № 1736/17 «Об утверждении Положения об Экспертном совете по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Федеральной антимонопольной службе» (далее – Положение об Экспертном совете), экспертный совет по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Федеральной антимонопольной службе (далее – Экспертный совет) образуется в целях рассмотрения вопросов, связанных с применением законодательства Российской Федерации о рекламе, антимонопольного законодательства Российской Федерации в части защиты от недобросовестной конкуренции, а также выработки предложений по его совершенствованию.

В соответствии с п. 1.3 Положения об Экспертном совете, экспертный совет является консультативно-совещательным органом при Федеральной антимонопольной службе. Его решения имеют рекомендательный характер и представляются в Федеральную антимонопольную службу для принятия решений о соответствии рекламы требованиям законодательства Российской Федерации, а также соответствии действий хозяйствующих субъектов требованиям законодательства Российской Федерации, принципам добросовестности и добропорядочности, реализации государственной политики в области контроля соблюдения законодательства о рекламе и антимонопольного законодательства в части защиты от недобросовестной конкуренции и подготовки предложений по совершенствованию указанного законодательства.

Пунктом 3.1 Положения об Экспертном совете предусмотрено, что Экспертный совет формируется из специалистов Федеральной антимонопольной службы, представителей других федеральных органов исполнительной власти, представителей ассоциаций и общественных объединений, научных организаций, экспертов и специалистов в отдельных областях знаний

Так, 07.11.2022 Марийским УФАС России проведен Экспертный совет по применению законодательства о рекламе, в котором на повестку совета была вынесена реклама «Выгодный Авто-кредит», размещенная по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д. 103.

Члены экспертного совета указали, что на рекламном изображении особо подчеркивается верхняя часть знака «%», которая может ассоциироваться с цифрой ноль. В совокупности слово «кредит», указание на «0» создают впечатление о том, что потребитель может оформить автокредит под 0%.

Кроме того, члены экспертного совета указали, что в рекламе указано слово «выгодный», однако отсутствует информация о том, в чем проявляется выгода кредита для потенциального заемщика. Отсутствие такой информации может ввести потребителя в заблуждение, создать у него ложное представление о необременительности кредита и о простоте его обслуживания.

Указанная информация «0%» в сочетании со словом «выгодный» может создавать представление у потенциального заемщика об отсутствии первоначального взноса по кредиту либо об отсутствии начисления процентов по кредиту за первое время пользования кредитом.

Таким образом, большинство членов экспертного совета пришли к выводу о том, что данная информация является рекламой финансовых услуг, в которой отсутствует часть существенной информации, а также информация о лице, предоставляющем данную услугу.

Так, согласно части 3 статьи 28 Закона о рекламе, если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа) определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

Согласно абзацу 2 пункта 25 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» к условиям, влияющим на стоимость кредита, в частности, могут относиться условия о размере процентной ставки, сумме и сроке кредита, платежах и комиссиях по кредитным операциям, а также о дополнительных расходах заемщика, связанных с получением кредита (по страхованию рисков, в том числе жизни, здоровья потенциального заемщика, нотариальному заверению документов, предоставлению обеспечения по кредитному договору, оценке имущества, передаваемого в залог, и др.).

На основании части 1 статьи 819 Гражданского кодекса Российской Федерации по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита. В случае предоставления кредита гражданину в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (в том числе кредита, обязательства заемщика по которому обеспечены ипотекой), ограничения, случаи и особенности взимания иных платежей, указанных в абзаце первом настоящего пункта, определяются законом о потребительском кредите (займе).

Так как указание в рассматриваемой рекламе условий предоставления кредита направлено на формирование у потенциального заемщика желания воспользоваться финансовой услугой - кредитованием, то существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой. Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о кредите приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемым кредитом.

Указание в рекламе всех условий, определяющих полную стоимость кредита (займа), 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).

В рассматриваемой рекламе указана процентная ставка, однако иные условия, определяющие стоимость кредита для заемщика не указаны, следовательно, в рассматриваемой рекламе отсутствует часть существенной информации для потребителя.

Вместе с тем, в соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение потребители рекламы.

В данной рекламе подчеркивается, что кредит выгодный, однако отсутствует информация о том, в чем проявляется выгодность кредита для потенциального заемщика. Отсутствие существенных условий предоставления автокредита может ввести в заблуждение граждан-потребителей относительно условий предоставления автокредита.

Таким образом, имеет место нарушение части 7 статьи 5 Закона о рекламе, так как слово «выгодный» создает определенное впечатление о стоимости кредита, однако в рекламе отсутствует какая-либо конкретная информация об условиях кредитования.

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 пункту 1 статьи 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.

Марийским УФАС России установлено, что между ООО «Сетелем Банк» и ООО «Твое Авто» заключено соглашение о сотрудничестве № 0433/1200W, в рамках которого клиентам дилерских центров предоставляется кредитные продукты с целью приобретения автомобилей, продаваемых ООО «Твое Авто». Согласно пункту 3.1.1 указанного соглашения обязанностью ООО «Сетелем Банк» является рассмотрение анкет-заявлений клиентов о предоставлении кредитов на приобретение автомобилей и, при условии соответствия их кредитоспособности требованиям банка и наличии согласия банка, принимать решение о предоставлении им кредитных продуктов.

Однако в рассматриваемой рекламе финансовых услуг отсутствует наименование юридического лица, предоставляющего финансовые услуги, что нарушает требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

На основании изложенного, Марийское УФАС России пришло к выводу о том, что рассматриваемая реклама нарушает требования части 7 статьи 5, частей 1, 3 статьи 28 Закона о рекламе, поскольку в рекламе отсутствуют существенные условия оказания услуги и влияющие на сумму доходов и расходов лица, использующего услугу.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламодателем. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 7 статьи 5, частями 1, 3 статьи 28 Закона о рекламе.

Из письменных и устных пояснений установлено, что ООО «Твое Авто» работает в рамках агентского договора, что подтверждается представленным агентским договором № 479 от 02.07.2023, заключенным между обществом и

принципалом.

Между ООО «Сетелем Банк» и ООО «Твое авто» заключено соглашение о сотрудничестве № 0433/1200W, на основании которого клиентам дилерских центров предоставляются кредитные продукты с целью приобретения автомобилей, продаваемых ООО «Твое Авто». Следовательно, фактически заинтересованным лицом в продвижении услуг автокредитования является ООО «Твое Авто».

В рамках рассмотрения дела представитель <...> указала, что информацию на фасаде здания по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д. 103 размещал специалист по продажам ООО «Твое Авто» <...> (трудовой договор № 1/21 от 18.01.2021, заключенный между ООО «Твое Авто» и <...>).

Более того, реклама, размещенная на фасаде здания, расположенного по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д. 103, размещалась вблизи места осуществления деятельности ООО «Твое Авто» (Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д. 103, помещение 3, этаж 2).

На основании изложенного, Марийским УФАС России, установлено, что рекламодателем рассматриваемой информации является ООО «Твое Авто», должностным лицом, ответственным за распространение рекламной информации, является <...>.

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

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 соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители коммерческих и некоммерческих организаций несут ответственность как должностные лица.

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.

В силу части 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в присутствии представителя <...> по доверенности от 03.07.2023 № 12 АА 1027832 <...>. В адрес <...> направлено повторное уведомление о составлении протокола от 17.08.2023 № ОЕ/4363/23, которое получено <...>, что подтверждается отметкой о получении. Более того, в адрес <...> направлена телеграмма 17.08.2023 № 1454.

Таким образом, <...> надлежащим образом извещен о дате, времени и месте составления протокола.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: «25» августа 2023 года в 15 час. 00 мин. по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на

обработку персональных данных. _____

(ФИО, подпись лица, привлекаемого

к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

«21» августа 2023 года _____

(подпись)

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

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

(ФИО лица, получившего протокол)

« » _____ 2023 г. _____

(подпись)

Также сообщаем, что Вы вправе принять участие в рассмотрении дела посредством удаленного доступа через программу «True Conf» по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/5237484220>.

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

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