

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-391/77-15

«17» июня 2014 года

г. Москва

Я, <...>, рассмотрев протокол от 03.06.2015 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-391/77-15, возбужденного в отношении ООО "Компания БКС", в связи с нарушением п. 1 ч. 2 ст. 5, п.2 ч.3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившимся в распространении рекламы в сети «Интернет» «БКС: Получаем доход...», которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а также не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии защитника ООО "Компания БКС" <...>,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Компания БКС» (адрес местонахождения: 630099, г. Новосибирск, ул. Советская, 37) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано и включено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Новосибирской области 17.09.2002 за основным государственным регистрационным номером 1025402459334, ИНН 5406121446.

ООО «Компания БКС» разместило рекламу «БКС: Получаем доход...» 23.06.2014 на сайте в сети «Интернет» Forbes.ru.

Решением Комиссии Московского УФАС России от 21.05.2015 по делу № 3-5-88/77-15 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в действиях ООО «Компания БКС» при распространении рекламы в сети «Интернет» «БКС: Получаем доход...», установлен факт нарушения пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившийся в размещении рекламы, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а также не соответствующие действительности сведения о преимуществах

рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.98 года № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Информационные материалы (статьи, публикации и т.п.) о состоянии определенного товарного рынка, в которых внимание читателя преимущественно привлекается к какому-либо товару, содержат сведения, формирующие или поддерживающие интерес к данному товару, в ущерб информации об иных участниках рынка, товарах, и направленные на продвижение на рынке конкретного товара, могут рассматриваться в качестве рекламы этого товара. На такие материалы распространяются требования Закона о рекламе.

Рассматриваемая информация содержит наименование юридического лица - ООО «Компания БКС», товарный знак - «БКС» по свидетельству № 336862, а также информацию об оказываемых Обществом услугах «Инвестиционный депозит».

Информация размещалась в сети «Интернет», а следовательно, сведения были распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации как предназначенность для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда

Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Таким образом, рассматриваемая информация отвечает всем законодательно установленным признакам рекламы, а именно: содержит объект рекламирования (ООО «Компания БКС» и оказываемые им услуги), распространялась неопределенному кругу лиц в сети «Интернет», исходя из способа распространения и содержания, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, а следовательно является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

Данный факт также подтверждается пометкой «реклама», размещенной на рассматриваемых материалах.

Таким образом, установлен факт распространения в сети «Интернет» рекламы «БКС: Получаем доход ...».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Реклама «БКС: Получаем доход ...» не содержит прямого сравнения с конкретными компаниями, осуществляющими аналогичную ООО «Компания БКС» деятельность. Между тем, используемое в рекламе утверждение «крупнейший игрок на рынке» позволяет сделать вывод о том, что в рассматриваемом случае сравнение производится со всеми участниками рынка.

Под некорректным сравнением понимается сравнение, построенное с использованием неправильных логических операций таким образом, что его достоверность объективно не может быть ни подтверждена, ни опровергнута.

Например, некорректным может быть признано сравнение, которое основано на несопоставимых фактах, когда создается общее вводящее в заблуждение впечатление, при сравнении необъективных характеристик. В частности, такое сравнение имеет место тогда, когда делается вывод о сходстве либо превосходстве одного товара над другим, однако конкретные характеристики сравниваемых товаров не упоминаются.

Согласно пункту 9 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», необходимо учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на

несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Понятие «несопоставимый» употребляется для обозначения двух переменных, не имеющих никакого общего измерения или стандарта сравнения.

Рассматриваемая реклама содержит фразу «крупнейший игрок на рынке», при этом, в ней отсутствует указание на конкретный критерий, по которому возможно осуществить такое сравнение и который может быть подтвержден или опровергнут объективными данными.

Таким образом, приведенное в спорной рекламе сравнение по своей форме некорректно, а сравниваемые параметры несопоставимы и не могут быть объективно проверены.

На основании изложенного, установлен факт нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Закона о рекламе, при распространении рассматриваемой рекламы.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В подтверждение достоверности изложенных в рекламе сведений обществом приведен довод о том, что ООО «Компания БКС» является лидером в рейтинге ведущих операторов по акциям с показателем стоимостного объема сделок с акциями в режиме основных торгов Т+, режиме переговорных сделок (РПС) и РПС с центральным контрагентом, со ссылкой на рейтинг Московской биржи, а также указано, что ООО «Компания БКС» зарегистрировано в качестве крупнейшего налогоплательщика Новосибирской области.

Между тем, использование сравнительной характеристики «крупнейший игрок на рынке» в рекламе без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

Также согласно сведениям Национального рейтингового агентства, относительно ООО «Компании БКС», «совокупный оборот Компании по итогам 3 квартала 2013 года составил 5,4 трлн рублей, увеличившись по сравнению с аналогичным периодом прошлого года на 65,6%. По данному показателю Компания занимает 3-е место среди крупнейших российских инвестиционных компаний».

В ходе рассмотрения дела установлено, что по иным показателям рейтинга Московской биржи, например, режим торгов Репо за 2014 г. (ООО «Компания БКС» - 8 позиция), режим торгов Репо с ЦК за 2014 г. (ООО «Компания БКС» - 3 позиция) ООО «Компания БКС» не является крупнейшим игроком.

Кроме того, фраза «крупнейший игрок на рынке» предполагает сравнение со всеми игроками фондового рынка без исключений, в том числе зарубежного,

а не только с биржевыми брокерами, осуществляющими свою деятельность на Московской бирже. При этом, необходимо учитывать и тот факт, что Московская биржа не является крупнейшей в мире, а следовательно лидерство в издаваемых ею рейтингах не позволяет хозяйствующим субъектам использовать фразу «крупнейший игрок на рынке» в рекламе, так как такая информация не будет соответствовать фактическим обстоятельствам.

Довод ООО «Компания БКС» о том, что оно поставлено на учет в качестве крупнейшего налогоплательщика в Новосибирской области не принимается должностным лицом в связи со следующим.

Для регистрации в качестве крупнейшего налогоплательщика организации необходимо соответствовать определенным показателям финансово-экономической деятельности. При этом, очевидно, что на учет в качестве крупнейшего налогоплательщика может быть поставлено любое лицо, отвечающее таким показателям, независимо от вида деятельности.

Таким образом, сам по себе факт наличия указанного свидетельства не является подтверждением того, что ООО «Компания БКС» является крупнейшим игроком на фондовом рынке.

На основании изложенного, установлен факт нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе при распространении рекламы «БКС: Получаем доход ...».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, установлено, что реклама «БКС: Получаем доход ...», нарушающая пункт 1 части 2 статьи 5, пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

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

Установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на основании последовательно заключенных договоров: договора № А100286 от 03.03.2014 (далее - Договор 1), заключенного между ЗАО «Аксель Шпрингер Раша» и ООО «Адвентум консалтинг», договора № Ак-1702-1/2014 от 17.02.2014 (далее - Договор 2), заключенного между ООО «Адвентум консалтинг» и ООО «Компания БКС».

Согласно пункту 1.1 Договора 1, ЗАО «Аксель Шпрингер Раша» обязуется по заданию ООО «Адвентум консалтинг» оказать услуги по размещению на Интернет-ресурсах и мобильных приложениях, принадлежащих ЗАО «Аксель Шпрингер Раша», рекламных материалов, предоставленных ООО «Адвентум консалтинг».

Согласно пункту 1.1 Договора 2, ООО «Адвентум консалтинг» обязуется оказать ООО «Компания БКС» услуги, указанные в соответствующих Приложениях, а ООО «Компания БКС» принять их и оплатить.

Согласно пункту 1 приложения № 4 к Договору 2, Стороны в соответствии с условиями Договора 2 пришли к взаимному согласию об оказании ООО «Адвентум консалтинг» услуг по размещению рекламных информационных материалов ООО «Компания БКС».

Согласно пункту 3.1.3 Договора 2, ООО «Компания БКС» обязуется предоставлять ООО «Адвентум консалтинг» рекламные информационные материалы, соответствующие требованиям рекламных площадок и действующего законодательства.

На основании изложенного, установлено, что лицом, определившим содержание рассматриваемой рекламы, а равно ее рекламодателем, является ООО «Компания БКС».

При распространении в сети «Интернет» рекламы «БКС: Получаем доход ...» установлено нарушение ООО «Компания БКС» пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, выразившееся в размещении рекламы, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, а также не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Местом совершения административного правонарушения является территория действия сайта Forbes.ru, в том числе г. Москва.

Время совершения административного правонарушения — 23.06.2014 (дата распространения рекламы).

В соответствии с частью 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 с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Компания БКС» состоит в распространении в сети «Интернет» рекламы «БКС: Получаем доход ...» с нарушением требований пункта 1 части 2 статьи 5, пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. Должностным лицом Московского УФАС России не установлено объективных обстоятельств, делающих невозможным соблюдение указанных требований.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и

финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств отягчающих административную ответственность, а также обстоятельств смягчающих административную ответственность ООО «Компания БКС».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан — от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц — от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом штраф, подлежащий взысканию, составляет 100 000 рублей.

Руководствуясь ст.-ст. 33, 38 ФЗ «О рекламе», ст.-ст. 4.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ назначить ООО «Компания БКС» административное наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении:

- 40% в Федеральный бюджет;

- 60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Компания БКС», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)
Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва (краткое: Отделение 1 Москва)
ИНН 7706096339
КПП 770601001
БИК 044583001
р/с 40101810800000010041
КБК 161 1 16 26000 01 6000140
ОКТМО 45384000
Назначение платежа: административный штраф по делу № 4-14.3-391/77-15.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном суде в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение на 1 листе.