

ИГ/62695/18

ООО «Гэллэри Сервис»

121087, Москва,
Багратионовский пр-д., д. 7, к. 20а

ООО «ФМГ»

Барышиха ул., д.17, оф. 1М,
г. Москва, 125368

Багратионовский пр-д, д. 7, корп. 2,
оф. 431,
г. Москва, 121087

<...>

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-28-253/77-17

«26» апреля 2018 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-28-253/77-17 по факту размещения рекламы «Темирязов парк» (2016/Ноябрь/Park_timiriyazev_5sec.avi), содержащей признаки нарушения части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии представителей: ООО «Гэллэри Сервис» (по доверенности),

в отсутствие представителей ООО «ФМГ» (уведомлено надлежащим образом)

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-28-253/77-17 возбуждено на основании Акта плановой документальной и выездной проверки юридического лица № 8-18 от 02.06.2017 при осуществлении контроля за соблюдением Закона о рекламе по факту размещения рекламы, содержащей признаки нарушения Закона о рекламе, а

именно рекламы «Темирязов парк» (2016/Ноябрь/Park_timiriazev_5sec.avi), содержащей признаки нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы банковских, страховых и иных финансовых услуг и финансовой деятельности без указания наименования или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы сторон, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Гэллэри Сервис» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 10.08.2004 за основным государственным регистрационным номером 1047796590159, ИНН 7714564333, КПП 773001001.

ООО «ФМГ» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 16.05.2014 за основным государственным регистрационным номером 1147746547827, ИНН 7733881433.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространяемая 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, средство 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.

Рассматриваемая реклама содержала следующую информацию: «Квартиры с видами на парк. Тимирязев парк от 8,5 млн руб. Ипотека ВТБ24».

Исходя из содержания целью размещения указанных сведений является привлечение внимания потребителей к жилому комплексу «Тимирязев парк».

Как было указано выше, одним из основных признаков рекламы является ее направленность на неопределенный круг 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.

Реклама размещалась на рекламных конструкциях на территории города Москва. Таким образом, установлено, что место и способ распространения рассматриваемой рекламы является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории его распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объект рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к товару (информационной продукции), а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», финансовой услугой является 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.

Законодательно понятие «банковская услуга» не закреплено. Вместе с тем, можно сделать вывод о том, что под определением «банковская услуга» понимается любая деятельность банка, связанная с оказанием услуг физическим и юридическим лицам.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности», банком является кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Учитывая то, что к субъекту, с которым заключается договор ипотеки законодательно не предъявляются такие требования как наличие специального статуса или лицензии (разрешения), то на рекламу ипотеки положения статьи 28 Закона о рекламе будут распространяться только в том случае, когда держателем ипотеки будет выступать финансовая организация.

В настоящем случае в рекламе содержится указание как на саму возможность приобретения недвижимости в жилом комплексе «Тимирязев парк» в ипотеку, так и указание на банк, который предоставляет ипотеку — ВТБ24.

Рассматриваемый текст рекламного объявления содержит указание на возможность приобретения недвижимого имущества в ипотеку, тем самым формируя интерес к финансовой услуге, а именно банковской услуге по предоставлению ипотечного кредитования. Поскольку указанная реклама направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться услугами определенного банка, то Комиссия приходит к выводу о том, что объектом рекламирования в настоящем случае является не только жилой комплекс «Тимирязев парк», но и услуги банка ВТБ24 по предоставлению ипотечного кредитования.

Таким образом, при распространении рассматриваемой рекламы должны быть соблюдены требования статьи 28 Закона о рекламе.

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).

В соответствии с пунктом 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

Организационно правовые формы юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, установлены пунктом 2 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации и включают в себя хозяйственные товарищества и общества, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

По мнению ООО «Гэллэри Сервис», в настоящем случае указания на товарный знак банка — ВТБ24 достаточно для определения лица, оказывающего финансовую услугу, так как рассматриваемое обозначение широко известно потребителям и не требует дополнительных разъяснений.

Вместе с тем Комиссия Московского УФАС России отмечает, что диспозиция части 1 статьи 28 Закона о рекламе обязывает в любом случае указывать полное наименование лица оказывающего рекламируемые финансовые услуги.

Сама по себе возможная широкая известность товарного знака финансовой организации и указание его в рекламе не может являться заменой законодательно установленному, прямому требованию о необходимости наличия в такой рекламе полного фирменного наименования юридического лица, так как понятие известности является оценочным и не может гарантировать соблюдение прав всех без исключения лиц-потребителей рекламы.

Банковские услуги, в том числе услуги ипотечного кредитования, законодателем вынесены в отдельную статью, для их рекламы установлены

особые требования. Указанные обстоятельства связаны в том числе с повышенным вниманием со стороны государства над определенными сферами деятельности и особому контролю за соблюдением прав потребителей при пользовании отдельными объектами рекламирования, а также при распространении рекламы таких объектов.

В настоящем случае не было соблюдено обязательное требование о необходимости указания на организационно-правовую форму юридического лица, оказывающего рекламируемую финансовую услугу по ипотечному кредитованию, что свидетельствует о нарушении рассматриваемой рекламой части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе, в соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем является лицо, осуществляющее фактическое доведение содержания объекта рекламирования до сведения потребителей.

Рассматриваемая реклама распространялась на рекламных конструкциях, эксплуатируемых ООО «Гэллэри Сервис» на основании Договора на право установки и эксплуатации рекламных конструкций на имуществе города Москвы № 9-Р/13 от 15.10.2013 (далее — Договор).

В свою очередь ООО «Гэллэри Сервис» размещало рассматриваемую рекламу на наружных рекламных конструкциях в силу Договора от 25.12.2015 № 4236/ГС-16, заключенного с ООО «ФМГ».

ООО «ФМГ» каких-либо сведений о лицах, также участвовавших в распространении рассматриваемой рекламы, в материалы дела не представлено.

Таким образом, лицом, определившим объект рекламирования, а равно рекламодателем рассматриваемой рекламы, является ООО «ФМГ», а лицом, осуществившим непосредственное доведение рассматриваемой рекламы до неопределенного круга лиц, а равно ее рекламораспространителем, является ООО «Гэллэри Сервис».

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него

действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Гэллэри Сервис», ООО «ФМГ» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Также, частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Исходя из части 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно имеющимся в материалах дела документам и сведениям, спорная реклама распространялась в период с 01.11.2016 по 30.11.2016.

Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности на момент оглашения резолютивной части решения истек.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Гэллэри Сервис», ООО «МФГ» нарушившим часть 1 статьи 28 Закона о рекламе при распространении рекламы «Темирязев парк» (2016/Ноябрь/Park_timiriazev_5sec.avi) без указания наименования или имя лица, оказывающего эти финансовую (банковскую) услугу или осуществляющего финансовую (банковскую) деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

2. Выдать ООО «Гэллэри Сервис», ООО «МФГ» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьей 37 Закона о рекламе.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>