

Согласно списку адресатов

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-28-199/77-18

«16» октября 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 № 3-28-199/77-18, возбужденное в отношении ООО «ДжастФоЛайф» (ОГРН 1157746054828; 7715405047), ООО «Формула Прессы» (ОГРН 5157746049643; ИНН 7707354984) относительно распространения в журнале «Саквояж СВ - САПСАН» № 06 (июнь) 2018 на странице 7 рекламы «Большой театр к 200-летию со дня рождения Мариуса Петипа Цезарь Пуни Дочь Фараона; Credit Suisse генеральный спонсор большого театра», с признаками нарушения пункта 7 статьи 7, частей 1, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

в присутствии представителей:

ООО «Формула Прессы» в лице <...> (по доверенности <...>)

ОАО «РЖД» в лице <...> (по доверенности № <...>), <...> (по доверенности № <...>);

ООО «ДжастФоЛайф» в лице <...> (по доверенности <...>),

Большого театра России в лице <...> . (по доверенности № <...>),

в отсутствие представителей ООО «ДжастФоЛайф», ООО «Интерэктив» (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-28-199/77-18 возбуждено в отношении ООО «ДжастФоллайф», ООО «Формула Пресса» на основании обращения физического лица по факту распространения в журнале «Саквояж СВ - САПСАН» № 06 (июнь) 2018 на странице 7 рекламы «Большой театр к 200-летию со дня рождения Мариуса Петипа Цезарь Пуни Дочь Фараона; Credit Suisse генеральный спонсор большого театра».

Далее, определением по делу № 3-28-199/77-18 от 02.08.2018 в качестве лица, в чьих действиях также усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, был привлечен Большой театр России.

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

ООО «Формула Прессы» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 16.11.2015 за основным государственным регистрационным номером 5157746049643, ИНН 7707354984, КПП 770201001.

ООО «Интерэктив» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.02.2012 за основным государственным регистрационным номером 1127746105200, ИНН 7726691632, КПП 770201001.

ООО «ДжастФоллайф» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 02.09.2008 за основным государственным регистрационным номером 1089847343233, ИНН 7814417460, КПП 781301001.

Большой театр России является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.12.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027739856539, ИНН 7707079537, КПП 770701001.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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.

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 в журнале «Саквояж СВ - Сапсан», зарегистрированном как печатное средство массовой информации (свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-67753 от 17.22.2016), учредителем

является ООО «Формула Прессы», территория распространения — Российская Федерация, зарубежные страны.

Таким образом, установлено, что реклама распространялась для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по территории распространения и кругу лиц-потребителей рекламы, Комиссией Московского УФАС России не установлено.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, под объектом рекламирования понимается 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, в том числе следующие сведения: «Большой театр к 200-летию со дня рождения Мариуса Петипа Цезарь Пуни Дочь Фараона; Credit Suisse генеральный спонсор большого театра».

В соответствии с представленными Большим театром России документами и сведениями, Credit Suisse AG является иностранным банком, который не имеет представительство на территории Российской Федерации. Данное лицо осуществляет банковскую деятельность на территории Швейцарии.

В тексте рекламы также имеется ссылка «Credit Suisse — швейцарский банк, контролируемый швейцарской федеральной банковской компанией».

Таким образом, в рассматриваемой рекламе одним из объектов рекламирования является финансовая деятельность Credit Suisse AG.

На основании изложенного, спорное информационное сообщение является рекламой. Данный факт лицами, участвующими в деле, не оспаривается.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно части 14 статьи 28 Закона о рекламе, если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций, реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

При этом Большой театр России приводит довод о том, что Credit Suisse AG не осуществляет деятельность на территории Российской Федерации и не имеет представительства, а равно не обязано получать какие-либо лицензии, аккредитации, в связи с чем на рекламу Credit Suisse AG положения пункта 7 статьи 7 и части 14 статьи 28 Закона о рекламе не распространяются.

Однако, Комиссия Московского УФАС России считает, что такое толкование

норм Закона о рекламе не может являться верным по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее — Закон 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.

В соответствии со статьей 13 Закона о банках и банковской деятельности, осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России в порядке, установленном Законом о банках и банковской деятельности, за исключением случаев, указанных в частях девятой и десятой настоящей статьи и в Федеральном законе «О национальной платежной системе».

Таким образом, осуществление банковских операций, а равно банковской деятельности на территории Российской Федерации возможно только на основании лицензии, выдаваемой Банком России.

Также, согласно статье 22 Закона о банках и банковской деятельности, открываемые на территории Российской Федерации представительства иностранных кредитных организаций подлежат аккредитации Банком России в установленном им порядке. Представительство иностранной кредитной организации вправе осуществлять деятельность на территории Российской Федерации с момента его аккредитации Банком России.

В настоящем случае, как было указано выше, Credit Suisse AG является иностранным банком, который не имеет представительство на территории Российской Федерации. Данное лицо осуществляет банковскую деятельность на территории Швейцарии и, соответственно, не имеет лицензий на осуществление банковских операций на территории Российской Федерации, а также аккредитованного представительства.

Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу, что подобное привлечение внимание к банку Credit Suisse AG, а равно к оказываемым им услугам на территории Российской Федерации, без наличия аккредитованного Банком России представительства не допустимо в силу пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Также, исходя из смысла части 14 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских услуг (банковской деятельности), оказываемых лицом не имеющего соответствующую лицензию, аккредитацию, не допускается.

При этом в соответствии с частью 4 статьи 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Таким образом, даже само по себе указание на средство индивидуализации лица, не имеющего лицензию, аккредитацию на осуществление деятельности на территории Российской Федерации, пускай и без поименования конкретных банковских, финансовых услуг, является не допустимым в силу части 14 статьи 28 и части 4 статьи 2 Закона о рекламе.

На основании изложенного, в рассматриваемой рекламе установлено нарушение пункта 7 статьи 7, части 14 статьи 28 Закона о рекламе.

При этом ввиду вышеуказанного нарушение части 1 статьи 28 Закона о рекламе в настоящем случае отсутствует.

Ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, в соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несет как рекламодаделец, так и рекламодатель.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение части 14 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламодаделец.

Согласно пункту 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 2 Закона о рекламе, под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рассматриваемая реклама размещалась на основании последовательно заключенных договоров между Большим театром России, ООО «ДжастФоллайф», ООО «Интерэктив», ООО «Формула Пресса».

Исходя из анализа представленных договоров, Московское УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является Большой театр России, а рекламодателем ООО «Формула Прессы», что сторонами по делу не оспаривается.

Таким образом, Комиссий Московского УФАС России в действиях Большого театра России, ООО «Формула Прессы» установлены признаки нарушения пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе, в действиях Большого театра России части 14 статьи 28 Закона о рекламе.

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 Большому театру России, ООО «Формула Прессы», ООО «Интерэктив», ООО «ДжастФoЛайф» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространения (участия в распространении) рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 Большой театр России, ООО «Формула Прессы» нарушившими пункт 7 статьи 7 Закона о рекламе при распространении в журнале «Саквояж СВ - САПСАН» № 06 (июнь) 2018 на странице 7 рекламы «Большой театр к 200-летию со дня рождения Мариуса Петипа Цезарь Пуни Дочь Фараона; Credit Suisse генеральный спонсор большого театра».

2. Признать Большой театр России нарушившим часть 7 статьи 28 Закона о рекламе при распространении в журнале «Саквояж СВ - САПСАН» № 06 (июнь) 2018 на странице 7 рекламы «Большой театр к 200-летию со дня рождения Мариуса Петипа Цезарь Пуни Дочь Фараона; Credit Suisse генеральный спонсор большого театра».

3. Выдать Большому театру России, ООО «Формула Прессы» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Выдать ООО «Интерэктив», ООО «ДжастФoЛайф» предписания о

прекращении участия в распространении рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Прекратить производство по делу в отношении наличия в рекламе «Большой театр к 200-летию со дня рождения Мариуса Петипа Цезарь Пуни Дочь Фараона; Credit Suisse генеральный спонсор большого театра» признаков нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

6. Передать 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.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Исполнитель: <...>

тел: 8 (495) 784-75-05 (доб. <...>)