

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/05/28-14696/2019

«12» февраля 2020 года

г. Москва

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

председателя Комиссии: <...>а,

членов Комиссии: <...>ой, <...>,

рассмотрев дело № 077/05/28-14696/2019 по признакам нарушения АО «Росбизнесконсалтинг», ООО «Глобал Медиа Солюшенс», Mordor Destructive Services Ltd. пункта 7 статьи 7, части 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), вызвавшегося в распространении на сайте АО «РБК» в сети Интернет по адресу rbc.ru рекламы компании LBLV,

в присутствии СРО АФД в лице руководителя <...> (на основании приказа № АФД/ДГ/160328/1 от 28.03.2016), <...> (по доверенности № АФД/ДВ/200212/1 от 03.12.2019), АО «РБК» в лице <...> (по доверенности № 308/20/ао от 01.01.2020), ООО «Глобал Медиа Солюшенс» в лице <...> (по доверенности № 304/20/гмс от 01.01.2020),

в отсутствие Mordor Destructive Services Ltd. (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/05/28-14696/2019 возбуждено Московским УФАС России в отношении АО «Росбизнесконсалтинг», ООО «Глобал Медиа Солюшенс», Mordor Destructive Services Ltd. на основании заявления СРО АФД и материалов по факту распространения с 20.05.2019 по 30.05.2019 на сайте АО «РБК» в сети Интернет по адресу rbc.ru рекламы компании LBLV следующего содержания:

«Все возможности трейдинга вместе с LBLV. Инструменты для инвестирования должны быть просты для понимания и удобны как для профучастников рынка, так и для новичков. Биржевой брокер LBLV (ЛБЛВ) открыт для сотрудничества с клиентами любого уровня подготовки...

Инвестировать можно в акции, облигации, индексы, ресурсы (в том числе, золото, металлы), индексные инструменты, а также в CFDs, так называемые «контракты на разницу» различных базовых активов. В рамках такого контракта одна сторона обязуется передать другой стороне разницу между текущей стоимостью актива и его стоимостью в конце действия контракта, при этом право собственности на актив не передается. CFDs позволяют зарабатывать как на росте цен на актив, так и при их снижении...

Валюты счета — доллар, евро и британский фунт, каждый клиент выбирает ту валюту, с которой ему привычно работать...

LBLV — это брокерская компания с лицензией FSA на Сейшельских островах, которая работает с трейдерами по всему миру. Это дает возможность воспользоваться специальными условиями инвестирования и льготным налогообложением. Компания предлагает услуги торговли огромным количеством инструментов (валютные пары, сырьевые товары, фондовые индексы, акции...).

Факт размещения рассматриваемой рекламы на сайте в сети Интернет по адресу gbc.ru не отрицается лицами, участвующими в деле, подтверждаются скриншотами заявителя, а также сведениями, представленными АО «Росбизнесконсалтинг», ООО «Глобал Медиа Солюшенс».

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

АО «Росбизнесконсалтинг» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.10.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700316159, ИНН 7737008974, КПП: 772801001.

ООО «Глобал Медиа Солюшенс» является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 23.10.2007 за основным государственным регистрационным номером 1077761638833, ИНН 7709762467, КПП: 772801001.

Mordor Destructive Services Ltd. является иностранным юридическим лицом, место нахождения: 49 Patriarch Evtimii Blvd., 4th floor, 1463 Sofia City, District of Sofia, Bulgaria.

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.

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.

Предметом рассмотрения настоящего дела является реклама, распространяемая на сайте АО «РБК» в сети Интернет по адресу gbc.ru. Информация размещалась в сети Интернет, а следовательно, сведения были распространены широкому заранее неопределенному кругу лиц, на территории Российской Федерации.

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.

Рассматриваемая реклама представляет собой рекламную статью, содержащую следующие сведения:

«Все возможности трейдинга вместе с LBLV. Инструменты для инвестирования должны быть просты для понимания и удобны как для профучастников рынка, так и для новичков. Биржевой брокер LBLV (ЛБЛВ) открыт для сотрудничества с клиентами любого уровня подготовки...

Инвестировать можно в акции, облигации, индексы, ресурсы (в том числе, золото, металлы), индексные инструменты, а также в CFDs, так называемые «контракты на разницу» различных базовых активов. В рамках такого контракта одна сторона обязуется передать другой стороне разницу между текущей стоимостью актива и его стоимостью в конце действия контракта, при этом право собственности на актив не передается. CFDs позволяют зарабатывать как на росте цен на актив, так и при их снижении...

Валюты счета — доллар, евро и британский фунт, каждый клиент выбирает ту валюту, с которой ему привычно работать...

LBLV — это брокерская компания с лицензией FSA на Сейшельских островах, которая работает с трейдерами по всему миру. Это дает возможность воспользоваться специальными условиями инвестирования и льготным налогообложением. Компания предлагает услуги торговли огромным количеством инструментов (валютные пары, сырьевые товары, фондовые индексы, акции...».

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.

Учитывая специфику размещения рекламы в сети Интернет, а также сложившуюся судебную и административную практику, необходимо отметить, что такая реклама при решении вопроса о наличии либо отсутствии нарушения рекламного законодательства должна рассматриваться в совокупности со страницей сайта в сети Интернет, на которую осуществляется переход пользователя (потребителя рекламы) при нажатии (клике) на такое рекламное объявление.

Исходя из текста рекламы, а также страницы сайта, на которую происходил переход, объектом рекламирования являются услуги по торговле на

рынке Форекс, а также производные финансовые инструменты, а именно контракты на разницу (CFD).

Контракты на разницу (CFD) представляют собой договор между двумя сторонами — продавцом и покупателем о передаче разницы между текущей стоимостью актива на момент заключения договора/открытия позиции и его значением в конце действия договора/закрытия позиции.

Forex — название международного межбанковского валютного рынка. В соответствии с частью 1 статьи 4.1 Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (далее — Закон о рынке ценных бумаг), деятельностью форекс-дилера признается деятельность по заключению от своего имени и за свой счет с физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, не на организованных торгах:

договоров, которые являются производными финансовыми инструментами, обязанность сторон по которым зависит от изменения курса соответствующей валюты и (или) валютных пар и условием заключения которых является предоставление форекс-дилером физическому лицу, не являющемуся индивидуальным предпринимателем, возможности принимать на себя обязательства, размер которых превышает размер предоставленного этим физическим лицом форекс-дилеру обеспечения;

двух и более договоров, предметом которых является иностранная валюта или валютная пара, срок исполнения обязательств по которым совпадает, кредитор по обязательству в одном из которых является должником по аналогичному обязательству в другом договоре и условием заключения которых является предоставление форекс-дилером физическому лицу, не являющемуся индивидуальным предпринимателем, возможности принимать на себя обязательства, размер которых превышает размер предоставленного этим физическим лицом форекс-дилеру обеспечения.

Обязательным условием заключения таких договоров является предоставление форекс-дилером физическому лицу возможности принимать на себя обязательства, размер которых превышает размер предоставленного этим физическим лицом форекс-дилеру обеспечения (предоставлять «кредитное плечо»).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о ценных бумагах брокерской деятельностью признается деятельность по исполнению поручения клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) на совершение гражданско-правовых сделок с ценными бумагами и (или) на заключение **договоров**, являющихся производными финансовыми инструментами, осуществляемая на основании возмездных договоров с клиентом (далее - договор о брокерском обслуживании).

Вместе с тем, согласно статье 4 Закона о рынке ценных бумаг дилерской деятельностью признается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и/или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и/или продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам.

Таким образом, отличие дилерской деятельности от брокерской в том, что источником капитала для сделок с ценными бумагами для брокера являются средства клиента, а для дилера - собственные средства. Данная отличительная черта также присуща и деятельности форекс-дилера.

Участие физических лиц (трейдеров) на рынке Форекс возможно только с помощью посредников - специальных компаний. Сделки совершаются через механизм маржинальной торговли - клиентам предоставляется кредитная линия (или «кредитное плечо»), в несколько раз превышающая сумму внесенного депозита (маржу). Суть маржинальной торговли сводится к тому, что инвестор, размещая залоговый капитал, получает возможность управлять целевыми кредитами, выделяемыми под этот залог, и гарантировать своим депозитом возможные потери под открытые валютные позиции.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о том, что при определении объекта рекламирования в данном случае следует руководствоваться не только прямым использованием в рекламе указания на деятельность рекламируемого субъекта на рынке Форекс, но и на саму суть рекламируемой деятельности, а именно подпадает ли такая деятельность по своему существу под понятие деятельности форекс-дилера, данное в статье 4.1 Закона о рынке ценных бумаг.

Согласно части 2 статьи 4.1 Закона о рынке ценных бумаг профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность форекс-дилера, именуется форекс-дилером.

Из анализа текста рекламы однозначно следует вывод об осуществлении компанией LBLV деятельности, подпадающей под определение деятельности форекс-дилера и отвечающее вышеперечисленным признакам, что подтверждается материалами заявления СРО АФД.

На основании изложенного объектом рекламирования в настоящем случае является финансовая услуга, а именно профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг.

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.

В соответствии с частью 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.

В силу части 1 статьи 39 Закона о рынке ценных бумаг деятельность форекс-дилера осуществляется на основании специального разрешения — лицензии, выдаваемой Банком России. Кроме того, в соответствии с частью 2 статьи 4.1 Закона о рынке ценных бумаг, форекс-дилер вправе осуществлять

свою деятельность только после вступления в саморегулируемую организацию в сфере финансового рынка, объединяющую форекс-дилеров, в порядке, установленном Федеральным законом от 13 июля 2015 года № 223-ФЗ «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка».

Согласно материалам дела объектом рекламирования рассматриваемой рекламы являются услуги компании LBLV, не имеющей лицензии на деятельность форекс-дилера на территории Российской Федерации.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в рассматриваемой рекламе нарушения пункта 7 статьи 7, части 14 статьи 28 Закона о рекламе, исходя не из формального наименования тех или иных услуг в рекламе, но и из самой сути предоставляемых услуг, которые в настоящем случае полностью подпадают под определение деятельности форекс-дилера.

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

Таким образом, реклама компании LBLV, распространяемая в период с 20.05.2019 по 30.05.2019 на сайте АО «РБК» в сети Интернет по адресу rbc.ru, является ненадлежащей.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе, несет ответственность как рекламодатель, так и рекламораспространитель; за нарушение требований, установленных частью 14 статьи 28 Закона о рекламе, несет ответственность рекламодатель.

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.

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

Комиссией Московского УФАС России установлено, что рассматриваемая реклама распространена на основании договора на оказание рекламных услуг № 71-1905/7 от 06.05.2019, заключенного между Mordor Destructive Services Ltd. и ООО «Глобал Медиа Солюшенс», а также договора оказания услуг № 20-1501/46-ПР от 01.01.2015, заключенного между ООО «Глобал Медиа Солюшенс» и АО «РБК».

Из содержания представленных в материалы дела договоров Комиссией установлено, что рекламодателем спорной рекламы является Mordor Destructive Services Ltd., а рекламораспространителем — АО «РБК», что сторонами по делу не оспаривается.

Ввиду того, что ООО «Глобал Медиа Солюшенс» являлось посредником между рекламодателем и конечным рекламораспространителем при распространении рассматриваемой рекламы и фактически не осуществляло доведения рекламы до неопределенного круга лиц, ООО «Глобал Медиа Солюшенс» признается заинтересованным лицом.

Таким образом, при распространении в период с 20.05.2019 по 30.05.2019

на сайте АО «РБК» в сети Интернет по адресу rbc.ru рекламы компании LBLV в действиях Mordor Destructive Services Ltd. установлено нарушение пункта 7 статьи 7, части 14 статьи 28 Закона о рекламе, в действиях АО «РБК» — пункта 7 статьи 7 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 (пусть 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.

Между тем, предписание само по себе направлено именно на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, и 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 Mordor Destructive Services Ltd., АО «РБК» предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ООО «Глобал Медиа Солюшенс» — предписания о прекращении участия в распространении Mordor Destructive Services Ltd., АО «РБК» рекламы с нарушением положений 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать Mordor Destructive Services Ltd. нарушившим требования пункта 7 статьи 7, части 14 статьи 28 Закона о рекламе, АО «РБК» — пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе при распространении в период с 20.05.2019 по 30.05.2019 на сайте АО «РБК» в сети Интернет по адресу rbc.ru рекламы компании LBLV.

2. Выдать Mordor Destructive Services Ltd., АО «РБК» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Выдать ООО «Глобал Медиа Солюшенс» предписание о прекращении участия в распространении рекламы Mordor Destructive Services Ltd., АО «РБК» с нарушением положений законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>a

<...>