

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 47/17 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«06» июня 2017 г.

г.Новосибирск

Председатель Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, И.В. Волохина – заместитель руководителя управления, рассмотрев заявление физического лица (вх. № 1063э от 14.03.2017г.) по факту рассылки рекламы по сетям электросвязи, с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 10 от 09.01.2017г.) по факту размещения рекламного плаката на станции метрополитена «Площадь Ленина» (1 путь) г. Новосибирска в декабре 2016 года следующего содержания: «Сеть магазинов доступных цен Пятигорские шубы Шубы от 5000 рублей головные уборы от 600 рублей Рассрочка без % и переплат Скидки на всё! г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, 15 (300 метров от ж/д вокзала) т.: 220-15-03 Акция действует с 01.12.2016 по 31.01.2017 Подробности об организаторе акции и правилах её проведения уточняйте по телефону 220-15-03», с признаками нарушения законодательства о рекламе.

Как указывает заявитель, на рекламном плакате отсутствует указание на лицо, предоставляющее рассрочку. Позвонив по указанному в рекламе номеру телефона, заявитель узнал, что приобрести шубу в магазине возможно путём заключения кредитного договора с несколькими кредитными организациями, включая ПАО «Почта Банк». Таким образом, по мнению заявителя, потребитель вводится в заблуждение относительно того, что придётся заключать кредитный договор с банком. Наименование банков отсутствует в рекламном плакате, что нарушает ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

Новосибирским УФАС России проведена проверка по указанному факту, по результатам проведения которой установлено следующее.

Реклама, на основании ч.1 ст.3 Закона «О рекламе» - 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.

Объектом рекламирования может быть 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.

Исходя из изложенного, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку полностью соответствует определению рекламы. Объектам

рекламирования являются: магазин, товар (шубы), а также услуга по предоставлению рассрочки.

Как сообщается заявителем, приобрести рекламируемый товар можно посредством заключения кредитного договора с одним из нескольких банков. Таким образом, имеет место предоставление финансовой услуги.

Согласно ст. 4 Федерального закона № 135-ФЗ финансовая услуга - это 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. Таким образом, ипотечное кредитование относится к категории финансовых услуг.

Рассрочка- это способ оплаты товаров или услуг, при котором платёж производится не в полной сумме их стоимости, а по частям.

По смыслу ч.1 ст.819 ГК РФ, кредит - это денежные средства, предоставленные заемщику по кредитному договору банком или иной кредитной организацией (кредитором) в размере и на условиях, предусмотренных договором.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее - Закон о банках и банковской деятельности):

банк - 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;

кредитная организация - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Законом о банках и банковской деятельности. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

На основании ст. 12 Закона о банках и банковской деятельности, лицензия на осуществление банковских операций кредитной организации выдается после ее государственной регистрации в порядке, установленном Законом о банках и банковской деятельности и принимаемыми в соответствии с ним нормативными актами Банка России. Кредитная организация имеет право осуществлять банковские операции с момента получения лицензии, выданной Банком России.

В силу ст. 13 Закона о банках и банковской деятельности, осуществление банковских операций производится только на основании лицензии, выдаваемой Банком России. Лицензии, выдаваемые Банком России, учитываются в реестре выданных лицензий на осуществление банковских операций. В лицензии на осуществление банковских операций указываются банковские операции, на осуществление которых данная кредитная организация имеет право, а также валюта, в которой эти банковские операции могут осуществляться.

Согласно п. 6 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), финансовая организация - хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, - кредитная организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, фондовая биржа, валютная биржа, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг.

По смыслу Закона о защите конкуренции, банковская услуга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц, относится к финансовой услуге (п. 2 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со ст. 5 Закона о банках и банковской деятельности, к банковским операциям относятся, в том числе привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок); размещение вышеуказанных привлеченных средств от своего имени и за свой счет.

Рекламируемая услуга является финансовой, подлежащей лицензированию в соответствии с ФЗ «О банках и банковской деятельности».

Вместе с тем, согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 31 июля 2014 г. № АД/30890/14 "О рекламе финансовых услуг" если торговая организация сотрудничает не с банком или иной кредитной организацией и предоставляет возможность приобрести товар при условии заключения договора потребительского займа, то реклама такой торговой организации с указанием на возможность приобретения товара под заем может размещаться только в случае, если рекламодателем такой рекламы является лицо, осуществляющее профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов (такое лицо может быть единоличным рекламодателем, выступать рекламодателем совместно с торговой организацией в многостороннем соглашении о размещении рекламы, дать поручение торговой организации на размещение рекламы своих услуг в рамках проведения рекламной кампании торговой организации).

Учитывая изложенное, при определении природы кредита следует исходить из возникающих гражданско-правовых обязательств между кредитором и должником. Таким образом, в случае, если одно лицо реализует другому лицу какой-либо товар, оказывает какие-либо услуги, при этом в рамках заключенного ими договора на реализацию данного товара, оказания услуг, предусмотрено, что оплата товара/услуги осуществляется с отсрочкой/ в рассрочку или, наоборот, если лицо предоставляет аванс или предварительную оплату в счет получения им в дальнейшем товара/услуги, указанные обязательства подпадают под понятие коммерческого кредита, установленное статьей 823 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, на рекламу реализации товара в рассрочку, предоставляемую продавцом товара, положения статьи 28 Федерального закона «О рекламе» не

распространяются.

Заявителем было сообщено, что «товар в рассрочку» реализуется не продавцом, а кредитной организацией.

Согласно ч. 1 ст. 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 рассматриваемой рекламе отсутствует наименование организации, предоставляющей финансовую услугу, следовательно, имеются признаки нарушения ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с ч.7 ст. 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 потребитель рекламы.

Из содержания рассматриваемой рекламы не является очевидным, что предоставление рассрочки является отдельной финансовой услугой и требует заключения кредитного договора, что является существенной информацией, отсутствие которой способно ввести потребителя в заблуждение. Таким образом, в данной рекламе также усматриваются признаки нарушения ч. 7 ст. 5 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение ч. 7 ст. 5 и ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе», в соответствии со ст. 38 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо).

На основании имеющегося в распоряжении Новосибирского УФАС России информации, рекламодателем рассматриваемого рекламного объявления является ООО «МИР».

Новосибирским УФАС России в адрес ООО «Мир» был направлен запрос с Распоряжением №4 о предоставлении информации (исх. № 06-522 от 20.01.17г.). В ответ на данный запрос Обществом представлены следующие документы (вх. № 577 от 25.01.2017г.): Договор № М1237 от 12.11.2015г., заключенный между ООО «Мир» (Исполнитель) и ООО «Лотто» (Заказчик) с приложениями; платежное поручение № 69728 от 21.12.2016г., № 69732 от 21.12.2016г.

В соответствии с представленным договором, стороны несут самостоятельную имущественную ответственность за выполнение обязательств, возложенных на них Законом «О рекламе».

Вместе с тем, от ООО «Мир» поступило возражение на Акт проверки №4 (вх№ 2384 от 17.03.17г.) согласно которому Общество не согласно с позиций антимонопольного органа в силу того, что из текста рекламы усматривается, что сеть магазинов «Пятигорские шубы» предлагает свой товар в рассрочку без % и переплат, скидки на все. ООО «МИР», распространяя рекламу, предполагало исходя из текста, что услуга по предоставлению рассрочки оказывается

магазином на основании договора купли-продажи.

Однако, как было сообщено заявителем, приобретение шубы в магазине «Пятигорские шубы» в рассрочку, возможно исключительно путем заключения договора с кредитными организациями – банками, следовательно, неуказание в рекламном объявлении информации о том, что предоставление рассрочки является отдельной финансовой услугой и требует заключения кредитного договора, а также отсутствие наименования кредитных организаций указывает на несоблюдение рекламодателем и рекламораспространителем требований ч. 7 ст. 5, ч.1 ст. 28 Закона «О рекламе».

В адрес ООО «Лотто» Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись запросы с Распоряжением №10 о представлении информации (исх. № 06-1012 от 01.02.2017г., № 06-1949 от 03.03.2017г.). Ответов на данные запросы до настоящего момента Обществом не представлены.

Согласно данным отчетов об отслеживании почтовых отправлений, направляемые запросы прибывали в место вручения, и ожидали адресата с отметкой «неудачная попытка вручения».

В соответствии с пп. 2, 3 ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лиц осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

В едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

На основании изложенного, Новосибирским УФАС России были приняты все необходимые меры для надлежащего уведомления лица о проводимой в отношении него проверке.

Таким образом, в действиях рекламодателя рассматриваемого плаката - ООО «Лотто» содержатся признаки нарушения ч. 7 ст. 5, ч. 1 ст. 28 Закона «О рекламе», в действиях рекламораспространителя - ООО «Мир» содержатся признаки нарушения ч.1 ст. 28 Закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального

закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 47/17 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- заявитель: физическое лицо;

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Лотто» (ОГРН 1105476034586; ИНН/КПП 5402528463/540201001; юридический адрес: 630082, г. Новосибирск, ул. Дачная, д. 37, фактический адрес: 630132, г. Новосибирск, ул. Димитрова пр-т, д. 7, оф. 616);
- ООО «Мир» (ОГРН 1145476056901; ИНН/КПП 5406780640/540201001; юридический адрес: 630123, г. Новосибирск, ул. Красный проспект, д. 232/1).

3. Назначить дело № 47/17 к рассмотрению на «5» июля 2017г. в 10:00 часов по адресу г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, к. 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

4. ООО «Лотто» до «27» июня 2017г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- отзыв на данное определение.

5. ООО «Мир» до «27» июня 2017г. представить в адрес Новосибирского УФАС России:

- отзыв на данное определение.