****

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

**ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

**РЕШЕНИЕ № Р12/232-03**

15.01.2013 г. г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Председатель Комиссии: | Поткина И.В. | - заместитель руководителя управления; |
| Члены Комиссии: | Огнева Е.Н.    Шишова Н.Н. | - ведущий специалист-эксперт отдела КСЗ;  - специалист-эксперт отдела КСЗ, |

при рассмотрении дела № Р12/232 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы финансовых услуг, в присутствии представителя лица ООО «Рекламная группа «Ок!» (адрес места нахождения: 625029, г. Тюмень, ул. Малышева, 18-78, ИНН 7202202669, ОГРН 1097232035196), в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе , в отсутствие представителя лица ООО «Стройинвест», (адрес месте нахождения:625000, г. Тюмень, ул. Герцена, 55, оф. 302, ИНН 720224033, ОГРН 1047200570120), уведомленного надлежащим образом (почтовый идентификатор 62504857952524),

**УСТАНОВИЛА:**

Тюменским УФАС России в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.06 №38-ФЗ (далее - Закон о рекламе), в рамках реализации полномочий антимонопольного органа по государственному надзору за соблюдением законодательства РФ о рекламе был выявлен факт размещения в рекламно-информационной газете «Недвижимость. Строительство для всех» на 11 странице № 35 (404) от 10.09.2012 г., на 11 странице № 35 (405) от 17.09.2012 г., на 14 странице № 40 (409) от 15.10.2012 г. рекламы следующего содержания: «Жилой квартал Семейный. ОДНУШКИ в жилом квартале Семейный ГП-3, дом в каркасно-монолитном исполнении, 18 этажей, одноподъездный,…………..Ипотека от ведущих банков и программа «Новостройка». Супермаркет новостроек. Тюмень, ул. Водопроводная, 25, 5 этаж, оф. 8. Отдел продаж: 8(3452) 500-234…….». В рекламе используются изображения товарных знаков (знаков обслуживания), Сбербанка и Запсибкомбанка.

Определением №Р12/232-01 по данному факту 31.10.2012 г. было возбуждено дело №Р12/232 о нарушении законодательства о рекламе, рассмотрение которого назначено на 18.12.2012 г.

На рассмотрении дела, состоявшегося 18.12.2012 г., представитель ООО «Стройинвест» пояснил, что рассматриваемая реклама распространялась на основании договора от 14.06.2012 г. № 126 о размещении рекламно-информационных материалов, заключенного с ООО «Рекламная группа «Ок!». Готовый рекламный макет был предоставлен ООО «Рекламная группа «Ок!».

Комиссией было принято решение об отложении рассмотрения дела №12/232 на 15.01.2013 г. в связи с необходимостью привлечения к участию в деле лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Рекламная группа «Ок!», и получении необходимых документов.

На рассмотрение дела №Р12/232, состоявшегося 15.01.2013 г, представитель лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Стройинвест», не явился, уведомлен надлежащим образом, о чем свидетельствует почтовое уведомление 62504857952524. Истребованные определением документы представлены в срок в полном объеме.

В соответствии с Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствии сторон возможно в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворенно антимонопольным органом.

Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителя ООО «Стройинвест» - лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе.

В ходе рассмотрения дела № Р12/232, состоявшегося 15.01.2013 г., представитель ООО «Рекламная группа «Ок!» пояснил, что под брендом «Супермаркет новостроек», ведут реализацию квартир по договорам по уступке прав и обязанностей участника долевого строительства ООО «ЭНКО ГРУПП», ООО «ТУРА ДЕВОЛОПМЕНТ», ООО «ЭНКО РИЭЛ ЭСТЭЙЛ ГРУПП». ООО «Рекламная группа «Ок!» заключило договор возмездного оказания услуг с ООО «ЭНКО РИЭЛТИ ГРУПП», согласно которому общество разместило рекламный модуль в газете «Недвижимость. Строительство для всех». Рассматриваемая реклама размещалась в газете «Недвижимость. Строительство для всех» на основании договора о размещении рекламно-информационных материалов, заключенного с ООО «Стройинвест». Разработкой макета рекламы занималось ООО «Стройинвест», однако согласованный макет отсутствует, так как согласование производилось путем интернет переписки. В ходе разработки макета рекламы ООО «Стройинвест» предложило включить в нее изображения логотипов ОАО «Сбербанк» и ОАО «Запсибкомбанк».

В ходе рассмотрения представитель ООО «Рекламная группа «Ок!», допущенные нарушения части 1 статьи 28 Закона о рекламе и части 7 стать 5 Закона о рекламе признал.

Рассмотрев материалы, представленные лицами, в действиях, которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно статье 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; объект рекламирования - 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку отвечает всем требованиям, предъявляемым к рекламе.

Законодательство о рекламе является составной частью антимонопольного законодательства. Соответственно, для положений Федерального закона «О рекламе» возможно применение понятий и терминов, установленных в Федеральном законе «О защите конкуренции».

Однако необходимо учитывать, что Федеральный закон «О рекламе» является нормативным актом, содержащим нормы, специальные по отношению к положениям антимонопольного законодательства. Соответственно, в случае возможности применения к одним и тем же правоотношениям норм общего и специального законодательства, подлежат применению именно специальные нормы Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее - Закон 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.

Таким образом, согласно Федеральному закону «О защите конкуренции» под финансовую услугу подпадают конкретные услуги, прямо указанные в данном определении, а также иные услуги, связанные с привлечением, размещением денежных средств, но только в случае, если они оказываются финансовой организацией. При этом перечень финансовых организаций содержится в пункте 6 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Данный перечень является закрытым.

Учитывая приоритет норм Закона о рекламе, перед нормами Закона о защите конкуренции, применительно к оценке рекламы, из анализа положений статьи 28 о рекламе следует, что в Законе о рекламе под финансовой услугой понимаются не только услуги, прямо указанные в Законе о защите конкуренции, но также и другие услуги, связанные с привлечением денежных средств иных лиц. То есть Закон о рекламе закрепляет более широкое понятие финансовой услуги, чем Закон о защите конкуренции.

При этом основным содержательным признаком отнесения той или иной услуги к финансовой, указанным в пункте 2 статьи 4 Закона о защите конкуренции, является существо осуществляемой деятельности – то есть привлечение или размещение денежных средств физических и юридических лиц, либо одновременное привлечение и размещение таких денежных средств.

Понятие финансовой услуги для целей Закона о рекламе включает не только услуги, прямо указанные в Законе о защите конкуренции, но так же и другие услуги, связанные с привлечением либо предоставлением денежных средств.

Таким образом, реклама деятельности лица, не являющегося кредитной организацией, по привлечению и (или) размещению денежных средств юридических и физических лиц, рассматривается как реклама финансовых услуг.

Согласно части 1 статьи 819 ГК РФ, по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Согласно статьям 1,2,3 Федерального закона от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге имущества)», ипотека представляет собой способ обеспечения обязательств – уплату залогодержателю основной суммы долга по кредитному договору или иному обеспечиваемому ипотекой обязательству полностью либо в части, предусмотренной договором об ипотеке.

Из смысла обозначенной рекламы следует, что под ипотекой в рассматриваемом случае следует понимать долгосрочный ипотечный жилищный кредит – кредит или заем, предоставляемый на срок 3 и более года соответственно банком (кредитной организацией) физическому лицу (гражданину) для приобретения жилья под залог приобретаемого жилья в качестве обеспечения обязательств (Постановление Правительства Российской Федерации от 11.01.2000 №28 «О мерах по развитию ипотечного жилищного кредитования – в Российской Федерации»).

Таким образом, целью рассматриваемой рекламы, является не только формирование и поддержания интереса потребителей лишь к объекту рекламирования – квартирам, но и привлечение внимания потенциальных заемщиков к получению ипотечного кредита. Для граждан, потенциальных клиентов ООО «ЭНКО РИЭЛТИ ГРУПП», желающих приобрести квартиры, ипотека, это, прежде всего финансовая услуга, посредством которой возможно приобрести жилье, а не способ обеспечения исполнения обязательства.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой финансовой услуги – кредита (ипотечного кредита).

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отчество).

Указание соответствующего наименования организации, предоставляющей финансовые услуги, является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

В силу ч. 1 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Согласно части 3 статьи 54 Гражданского Кодекса РФ, наименование и место нахождения юридического лица указывается в учредительных документах.

При указании строительными организациями в рекламе информации о предоставлении кредита без указания наименования финансовой организации или банка, будут нарушать требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе, поскольку строительные организации не являются кредитными организациями.

Одновременная реализация организацией товаров как на условиях рассрочки (отсрочки) платежа, так и посредством привлечения кредитных ресурсов банка, не исключает соответствующего требования об указании в рекламе наименования или имени лица, оказывающего финансовые услуги. Рекламный текст должен содержать сведения, которые бы позволили потребителю отличить финансовые услуги, оказываемые банком, от продажи организацией (не финансовой организацией) товаров в рассрочку или товарный кредит. Указанная информация является существенной, поскольку отсутствие может ввести в заблуждение потребителей относительно содержания кредитных отношений лиц, предоставляющих кредит. Приобретение товара или услуг с оплатой у продавца может рассматриваться потребителем как более выгодные условия, нежели приобретение товара в кредит, предоставленный банком или финансовой организацией.

Комиссия, исследовав материалы дела, оценив рекламную информацию, пришла к выводу, что она не содержит информации об организационно-правовой форме лиц, а, следовательно, и о наименовании юридических лиц, оказывающих финансовую услугу – ипотечное кредитование, что противоречит части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно пункту 3.1.1. договора № 0801 от 01.08.2012 г., заключенного между ООО «Рекламная группа «Ок!» (далее - Подрядчик) и ООО «ЭНКО РИЭЛТИ ГРУПП» (Далее Заказчик), Подрядчик обязуется самостоятельно организовывать свою работу по исполнению Приложений договора, определять непосредственных исполнителей, распределять обязанности между ними, неся ответственность за их действия, как за свои собственные. Согласно пункту 3.1.4 Подрядчик обязуется выполнить работы и передать результат работ Заказчику, в сроки, установленные Приложениями к договору. Согласно пункту 6.4. Подрядчик несет ответственность за качество материалов, используемых при выполнении работ, а также за качество выполняемых работ. Согласно приложениям к вышеуказанному договору, Подрядчи обязуется оказать услуги по размещению рекламного модуля в газете «Недвижимость. Строительство для всех».

Согласно договору № 126 от 14.06.2012 г., заключенного между ООО «Стройинвест» (Издатель) и ООО «Рекламная группа «Ок!» (Рекламодатель) Издатель обязуется обеспечивать размещение Информационных материалов и рекламных материалов Рекламодателя.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, ***рекламодатель*** – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания лицо.

Согласно письменным пояснениям ООО «Стройинвест», макет был предоставлен ООО «Рекламная группа «Ок!» и размещался на основании договора о размещении рекламно-информационных материалов.

Таким образом, ООО «Рекламная группа «Ок!» является лицом, самостоятельно определившим объект рекламирования, т.е., рекламодателем.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о рекламе, ***рекламораспространитель*** – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ООО «Стройинвест», является рекламораспространителем, поскольку осуществляет распространение рассматриваемой рекламы в еженедельной рекламно-информационной газете «Недвижимость. Строительство для Всех».

В соответствии с частями 6 – 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального 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

**РЕШИЛА:**

1. Признать рекламу под заголовком «Жилой квартал «Семейный», размещенную в рекламно-информационной газете «Недвижимость. Строительство для всех» на 11 странице в № 35 (404) от 10.09.2012 г., на 11 странице в № 36 (405) от 17.09.2012 г., на 14 странице в № 40 (409) от 15.10.2012 г. следующего содержания: «Жилой квартал Семейный. ОДНУШКИ в жилом квартале Семейный ГП-3, дом в каркасно-монолитном исполнении, 18 этажей, одноподъездный,…………..Ипотека от ведущих банков и программа «Новостройка». Супермаркет новостроек. Тюмень, ул. Водопроводная, 25, 5 этаж, оф. 8. Отдел продаж: 8(3452) 500-234…….». В рекламе используются изображения товарных знаков (знаков обслуживания): АИЖК, Сбербанка и Запсибкомбанка, **ненадлежащей**, поскольку в ней нарушены требования части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.06 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. В связи с отсутствием оснований предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 28.01.2012 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии:

Члены комиссии: