



Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа

ул. Ленина д. 74, г. Тюмень, 625010, тел. (3452) 799-444, <http://faszso.arbitr.ru>, e-mail [info@faszso.ru](mailto:info@faszso.ru)

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

14 июля 2009 года

Дело №Ф04-4037/2009(10168-А45-23)

Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа в составе:

председательствующего	Т.Я. Шабалковой
судей	В.П. Богатырева
	И.В. Макарова

рассмотрев в открытом судебном заседании без участия представителей сторон, о времени и месте судебного заседания извещенных надлежащим образом, кассационную жалобу кредитного потребительского кооператива граждан «Эдельвейс» на решение от 10.03.2009 (судья О.В. Чернова) Арбитражного суда Новосибирской области и постановление от 12.05.2009 (судьи: Л.И. Жданова, В.А. Журавлева, Н.А. Усанина) Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-1666/2009 по заявлению кредитного потребительского кооператива граждан «Эдельвейс» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области об оспаривании постановления о назначении административного наказания,

у с т а н о в и л :

Кредитный потребительский кооператив граждан «Эдельвейс» (далее по тексту - КПКГ «Эдельвейс», потребительский кооператив) обратился в Арбитражный суд Новосибирской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее по тексту – УФАС по Новосибирской области, антимонопольный орган) об оспаривании постановления от 16.12.2008 № 205 о привлечении к административной ответственности в виде штрафа в размере 40 000 рублей за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Решением от 10.03.2009 Арбитражного суда Новосибирской области, оставленным без изменения постановлением от 12.05.2009 Седьмого арбитражного апелляционного суда, в удовлетворении заявленных требований отказано.

В кассационной жалобе потребительский кооператив просит отменить состоявшиеся по делу судебные акты, ссылаясь на нарушение судами норм материального права.

КПКГ «Эдельвейс» считает, что совершенное им правонарушение является малозначительным, и просит освободить его от ответственности и ограничиться устным замечанием.

Отзыв на кассационную жалобу, на момент ее рассмотрения, в суд не представлен.

Арбитражный суд кассационной инстанции, проверив в соответствии со статьями 274, 284, 286 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации законность судебного акта, принятого арбитражным судом апелляционной инстанции, исходя из доводов кассационной жалобы, не находит оснований для ее удовлетворения.

Из материалов дела следует, что проведенной Управлением проверкой соблюдения КПКГ «Эдельвейс» законодательства о рекламе установлено, что в газете «Соседи» № 22 за 29.09.2008 на стр.3, размещена реклама с информацией следующего содержания: «КПКГ «Эдельвейс» ВКЛАДЫ-34% годовых ЛЬГОТНЫЕ ВКЛАДЫ-40% годовых ЗАЙМЫ- от 4% в месяц...».

Согласно представленным документам: договору на рекламное обслуживание № 116 от 01.09.2008, заключенному между ООО «ВДО» и КПКГ «Эдельвейс»; акту выполненных работ от 29.08.2008 и счету-фактуре № 3481 от 09.10.2008, КПКГ «Эдельвейс» является заказчиком указанной рекламы. В соответствии с п. 1.2 данного договора заказчик определяет объект рекламирования и (или) содержание рекламы, предоставляет рекламную информацию в форме, готовой для публикации.

Согласно протоколу № 2 общего собрания пайщиков КПКГ «Эдельвейс» от 07.02.2007 и приложениями № 2 и № 3 к данному протоколу, а также протоколу № 2 от 17.06.2008, в КПКГ «Эдельвейс» осуществляется хранение сбережений по вкладам «срочный», «накопительный», «доходный», «пенсионный». До 31.11.2008 проводилась акция по приему личных сбережений - 40% годовых, согласно протоколу № 1 собрания правления от 30.05.2008 .

Однако, в рекламе, размещенной в газете «Соседи» № 22, данная акция указана как «Льготный вклад - 40% годовых».

Решением комиссии Управления от 09.12.2008 № 52 признана ненадлежащей реклама, размещенная КПКГ «Эдельвейс» в газете «Соседи» № 22 от 29.09.2008, то есть нарушающей положения пункта 2 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

По результатам проверки составлены протоколы об административных правонарушениях от 09.12.2008 и вынесено постановление от 16.12.2008 № 205 о привлечении КПКГ «Эдельвейс» к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ в виде штрафов в размере 40 000 рублей.

Не согласившись с указанными постановлениями, потребительский кооператив обратился с заявлением в арбитражный суд.

Арбитражный суд, отказав КПКГ «Эдельвейс» в удовлетворении заявленных требований, а Седьмой арбитражный апелляционный суд, оставив без изменения решение арбитражного суда первой инстанции, приняли законные и обоснованные судебные акты.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 3 Закона о рекламе реклама - 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, средство его индивидуализации, 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 со статьей 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. Частью 3 названной статьи определено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе.

Распространение рекламы, не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации, образует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3 КоАП РФ.

Личные сбережения, согласно статье 3 Федерального закона от 07.08.2001 № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан», это денежные средства, переданные членом кредитного потребительского кооператива граждан кредитному потребительскому кооперативу граждан на основании договора для использования в соответствии с целями деятельности потребительского кооператива граждан.

Согласно статье 36 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (далее – Закон о банках и банковской деятельности) вкладом признаются денежные средства в валюте Российской Федерации или иностранной валюте, размещаемые физическими лицами в целях хранения и получения дохода. Доход по вкладам выплачивается в денежной форме в виде процентов.

Вклад возвращается вкладчику по его первому требованию в порядке, предусмотренном для вклада данного вида федеральным законом и соответствующим договором.

Согласно статье 5 Закона о банках и банковской деятельности привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования или на определенный срок) относится к банковским операциям.

В соответствии со статьей 2 Закона о банках и банковской деятельности банк- это 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.

Право на привлечение денежных средств во вклады, согласно части 1 статьи 835 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) имеют банки, которым такое право предоставлено в соответствии с разрешением (лицензией), выданным в порядке, установленном в соответствии с законом.

Частью 1 статьи 116 ГК РФ определено, что потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Кредитный потребительский кооператив граждан в силу статьи 4 Федерального закона от 07.08.2001 № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» является созданный гражданами, добровольно объединившимися для удовлетворения потребностей в финансовой взаимопомощи.

Согласно статье 6 данного Закона члены кредитного потребительского кооператива граждан имеют право передавать на основании договора личные сбережения в фонд финансовой взаимопомощи данного кооператива и получать займы на потребительские и иные нужды.

Основной целью деятельности кооператива является осуществление финансовой взаимопомощи добровольно объединившимися гражданами-пайщиками за счет паевых взносов, переданных в собственность кредитного потребительского кооператива, и личных сбережений.

Согласно пункту 1.1 Устава КПКГ «Эдельвейс» предметом деятельности данного кооператива является совместное сбережение личных денежных средств его членов, взаимное кредитование и оказание финансовой помощи только своим членам.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения о порядке формирования и использования фонда финансовой взаимопомощи КПКГ «Эдельвейс», утвержденного

общим собранием пайщиков 07.02.2007, данный фонд формируется в том числе, за счет личных сбережений.

В то же время из распространенной КПКГ «Эдельвейс» рекламной информации следует, что кооператив привлекает вклады населения, при этом указанная информация адресована неопределенному кругу лиц.

Таким образом, исходя из положений приведенных правовых норм, следует, что организация, не являющаяся кредитной и не имеющая соответствующей лицензии, не вправе осуществлять, в том числе, такой вид банковских операций, как привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц. При этом фактически, кооператив осуществляет прием личных сбережений граждан и формирование фонда финансовой взаимопомощи членов (пайщиков) данного кооператива.

Арбитражным судом установлено и материалами дела подтверждается, факт нарушения Кооперативом законодательства о рекламе (данное обстоятельство КПКГ «Эдельвейс» не оспаривается).

В соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от сорока тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, выводы арбитражных судов о наличии в действиях КПКГ «Эдельвейс» административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, соответствуют установленным по делу обстоятельствам и нормам действующего законодательства.

Доводы КПКГ «Эдельвейс» о том, что Седьмой арбитражный апелляционный суд принял судебный акт без учета положений статьи 2.9 КоАП РФ правонарушениях, не состоятельны и опровергаются материалами дела.

Седьмой арбитражный апелляционный суд исследовал обстоятельства дела с учетом требований статьи 2.9 КоАП РФ правонарушениях, разъяснений пункта 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» и отклонил доводы КПКГ «Эдельвейс» о малозначительности административного правонарушения.

Арбитражный суд кассационной инстанции проверяет законность судебных актов в пределах полномочий, установленных статьей 286 АПК РФ, исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе, и возражений относительно жалобы. Переоценка выводов суда по установленным фактам не допускается.

Учитывая изложенное, оснований для отмены решения суда первой инстанции и постановления Седьмого арбитражного апелляционного суда не имеется.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 287, статьей 289 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа

#### П О С Т А Н О В И Л:

решение от 10.03.2009 Арбитражного суда Новосибирской области и постановление от 12.05.2009 Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-1666/2009 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Председательствующий

Судьи

Т.Я. Шабалкова

В.П. Богатырев

И.В. Макаров