ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-453/2019
об административном правонарушении

21 августа 2019 года **г. Пенза, ул. Урицкого, 127**

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области , рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-453/2019, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя , без ее участия.

УСТАНОВИЛ:

На рассмотрение поступил протокол от 08.08.2019 № 058/04/14.3-453/2019 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-экспертом отдела контроля органов власти и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП , в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Из протокола об административном правонарушении от 08.08.2019 № 058/04/14.3-453/2019 и материалов дела следует.

Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/5-129/2019 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения пункта 4 части 2, пунктов 2, 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Распространяемая ИП реклама решением Комиссии Пензенского

УФАС России от 27 июня 2019 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела индивидуальный предприниматель не присутствовала. В адрес Пензенского УФАС России представила ходатайство о рассмотрении данного административного дела без ее участия.

Рассмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

Факт совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/5-129/2019 следует, что Прокуратурой Железнодорожного района г. Пензы в период с 16.04.2019 по 19.04.2019 проведена проверка исполнения соблюдения федерального законодательства о деятельности комиссионных магазинов, ломбардов и законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем и финансированию терроризма в деятельности индивидуального предпринимателя , осуществляющего деятельность по адресу: г. Пенза, ул. Тарханова.

В ходе проверки установлено, что в помещении, расположенном на втором этаже нежилого здания торгового центра «Маяк», находящегося по адресу: г. Пенза, ул. Тарханова, д. 10в, ИП в рамках ведения предпринимательской деятельности вступает с гражданами в договорные отношения, именуемыми ей комиссионными, по договорам комиссии на реализацию принимаются только ювелирные изделия.

Кроме того, на момент проверки в помещении, расположенном на втором этаже нежилого здания торгового центра «Маяк», находящегося по адресу: г. Пенза, ул. Тарханова, д. 10в, в котором осуществляет деятельность ИП , имеется вывеска (рекламная конструкция) с надписью: «Ломбард на выгодных условиях с 10.00 до 19.00».

Пензенским УФАС России определением от 30.04.2019 по факту распространения вышеуказанной рекламы возбуждено дело № 058/05/5-129/2019 по признакам нарушения пункта 4 части 2, пунктов 2, 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена индивидуальный предприниматель .

Решением Комиссии установлено, что в апреле 2019 г. в помещении, расположенном на втором этаже нежилого здания торгового центра «Маяк», находящегося по адресу: г. Пенза, ул. Тарханова, д. 10в на вывесках (рекламных конструкциях) размещена информация следующего содержания: «КОМИССИОННЫЙ», «ЛОМБАРД. На выгодных условиях с 10.00 до 19.00».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому 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; 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.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

-предназначаться для неопределенного круга лиц;

-привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

-способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Информация, размещенная на вывеске (рекламной конструкции) по адресу: г. Пенза, ул. Тарханова, д. 10в, содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: формирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует их продвижению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым предложением не является) следовательно, является рекламой.

В рекламе содержится слово «Ломбард», что дает основание потребителям предполагать, что хозяйствующий субъект, разместивший указанную рекламу, осуществляет именно данную деятельность.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006

№38-ФЗ (далее ФЗ «О рекламе») предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В силу пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 14.2. ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определения целей.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Согласно части 14 статьи 28 ФЗ «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 данном случае, исходя из представленной информации: «Ломбард на выгодных условиях», рекламируется финансовая услуга, однако комиссионный магазин не может оказывать финансовые услуги.

Поскольку в рекламе используется фраза «ЛОМБАРД на выгодных условиях», то имеется вероятность того, что потребитель рекламы не обратит внимание на приведенную фразу «Комиссионный», будет думать, что в данном месте располагается ломбард.

Кроме того, неправомерное размещение на одном информационном поле со словосочетанием «комиссионный» слова «ломбард» предоставляет указанному комиссионному магазину дополнительные преимущества на рынке розничной торговли товарами, бывшими в употреблении, поскольку привлекает внимание не только участников указанного рынка, но и еще потребителей, заинтересованных в услугах ломбарда, которые при посещении магазина могут стать дополнительными покупателями товаров, выставленных на комиссию, что является нарушением пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» и, соответственно, пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.ч. 1, 2 и 4 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – ФЗ «О ломбардах») ломбардом является юридическое лицо – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. При этом ломбард должен иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование, которое должно содержать слово «ломбард» и указание на его организационно-правовую форму. Ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской

деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

Согласно ч.2 ст.2.3 ФЗ «О ломбардах» регулирование деятельности ломбардов по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Центральным банком Российской Федерации.

Деятельность комиссионного магазина осуществляет индивидуальный предприниматель , не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требования Федерального закона «О ломбардах».

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5, статьи 28 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5,7 ст.3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в данном случае является индивидуальный предприниматель .

Действия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований пункта 4 части 2, пунктов 2, 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за

исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

:то совершения административного правонарушения: г. Пенза.

ия совершения административного правонарушения: апрель 2019 а.

Таким образом, в действиях ИП , содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

оответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное азание является установленной государственной мерой етственности за совершение административного правонарушения и меняется в целях предупреждения совершения новых вонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

лу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение инистративного правонарушения назначается в пределах, новленных законом, предусматривающим ответственность за данное инистративное правонарушение, в соответствии с настоящим эксом.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

сте с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся ъектами малого и среднего предпринимательства лицам, ществляющим предпринимательскую деятельность без образования дического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за овые совершенное административное правонарушение, выявленное в е осуществления государственного контроля (надзора), ниципального контроля, в случаях, если назначение административного азания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей тьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской ерации об административных правонарушениях, административное

азание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при ичии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего экса.

илу ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного азания, выраженная в официальном порицании физического или дического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. дупреждение устанавливается за впервые совершенные инистративные правонарушения при отсутствии причинения вреда возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, ектам животного и растительного мира, окружающей среде, ектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) одов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы звычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствии имущественного ущерба.

де рассмотрения дела установлено, что ИП подпадает под критерий ого и среднего предпринимательства. Ранее к административной етственности за нарушение законодательства о рекламе не влекался. Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не дает угрозу возникновения причинения вреда жизни и здоровью ей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, ектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) одов Российской Федерации, безопасности государства, звычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не чиняет имущественный ущерб.

ласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном вонарушении подлежит выяснению обстоятельства, смягчающие инистративную ответственность, и обстоятельства, отягчающие инистративную ответственность.

В качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Статья 51 Конституции Российской Федерации:

1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

2. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

ыя характер совершенного индивидуальным предпринимателем инистративного правонарушения, обстоятельства, смягчающие инистративную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, , 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.