О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела № 064/05/5-705/2019 по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе

18 октября 2019 года г. Саратов

Председатель Комиссии Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в связи с выявлением факта размещения ИП рекламы комиссионных магазинов «Победа» с одновременным использованием выражений «мы лучше чем Ломбард», «Ломбард», «5-15 % на месяц», «0 % на 5 дней до 5 000 р.» по адресам: г. Энгельс, ул. М. Горького, д. 33, г. Энгельс, ул. Космонавтов, д. 19, г. Энгельс, 4-й квартал, д. 9а, содержащей признаки нарушения п. 1 ч. 2, п. 1. ч. 3, п. 20, ч. 3 ст. 5 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее также – Закон о рекламе),

У С Т А Н О В И Л:

В Саратовское УФАС России поступило представление прокуратуры Саратовской области о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Из представления следует, что прокуратурой Саратовской области в рамках предоставленных полномочий по осуществлению надзора за соблюдением законодательства о рекламе и поступившей информации некоммерческого учреждения «Ассоциация развития ломбардов» проведена проверка комиссионных магазинов «Победа», осуществляющих свою деятельность на территории Саратовской области (далее – проверка).

Проверкой установлено, что предпринимательскую деятельность под торговой маркой «Победа» на территории г. Саратова осуществляет ИП в 3 комиссионных магазинах, расположенных по адресам: г. Энгельс, ул. М. Горького, д. 33, г. Энгельс, ул. Космонавтов, д. 19, г. Энгельс, 4-й квартал, д. 9а.

Прокуратурой Саратовской области также установлено, что на входах в комиссионные магазины расположены рекламные конструкции, на которых белым большим шрифтом расположены надписи следующего содержания: «24 часа», «мы лучше чем Ломбард», «5-12%» и другие. При быстром прочтении с дальнего расстояния информация, расположенная на рекламных конструкциях, может быть воспринята в качестве информации о ломбарде (большими разборчивыми буквами можно разобрать только надписи «24 часа» и «Ломбард»).

Из представления следует, что в силу Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее — Закон № 196-ФЗ) индивидуальный предприниматель

Масловский Е.А. не вправе предоставлять услуги ломбарда, поскольку, в соответствии со ст. 2 Закона № 196-ФЗ, ломбардом является юридическое лицо, специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. Фирменное наименование ломбарда должно содержать слово «Ломбард» и указание на его организационно-правовых форму.

Кроме того, согласно п. 2 ч. 3 ст. 2.3 Закона № 196-ФЗ государственный реестр ломбардов, на основе сведений, полученных от уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, ведет Банк России.

Однако вышеуказанный индивидуальный предприниматель в государственном реестре ломбардов не состоит.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон № 38-ФЗ) реклама — информация, распространенная любым способом, в любой форме и 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.

Согласно ст. 1 Закона № 38-ФЗ целями закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Проверкой Прокуратуры Саратовской области установлено, что на входе по адресу ул. М. Горького, д. 33, г. Энгельса ИП имеет конструкции: «Победа комиссионный магазин», «24 часа», «мы лучше, чем Ломбард».

Вход по адресу ул. Космонавтов, д. 19, г. Энгельса (ИП) имеет конструкции: «Победа комиссионный магазин 24 часа», «24 часа», «мы лучше чем Ломбард».

Вход по адресу 4-й квартал, д. 9а, г. Энгельса (ИП) имеет конструкции: «Победа комиссионный магазин 24 часа», «мы лучше, чем Ломбард».

Рассматриваемая информация, по мнению Прокуратуры Саратовской области является рекламой, поскольку на фасадах зданий, содержатся индивидуализирующие конкретный хозяйствующий субъект сведения - «Победа» и «Ломбард», «мы лучше чем Ломбард».

Материалами проверки органов прокуратуры установлено, что в комиссионных магазинах «Победа» индивидуальный предприниматель Масловский Е.А. принимает товары на комиссию и реализует эти товары по договору комиссии, что подтверждается договорами комиссии, приложенными к представлению.

Заключенные договоры комиссии, согласно позиции Прокуратуры Саратовской области, по своей правовой природе являются притворными сделками и прикрывают под собой заключение с гражданами договора займа под залог движимых и недвижимых вещей.

На информационных надписях индивидуального предпринимателя присутствуют сведения «мы лучше чем Ломбард», то есть комиссионный магазин «Победа» сопоставляется с любым ломбардом, путем применения сравнительных словесных конструкций.

Прокуратура Саратовской области в представлении указывает на то, что сопоставление услуг комиссионного магазина и услуг ломбардов некорректно, а реклама комиссионных магазинов «Победа», в которой присутствуют сведения: «мы лучше чем Ломбард», «Ломбард» нарушает п. 1 ч. 2 ст. 5 Закона № 38-ФЗ.

Также в представлении прокуратура указывает, что согласно п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона 38-ФЗ недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с разъяснениями, изложенными в постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами. Информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

По мнению Прокуратуры Саратовской области использование в рекламе комиссионных магазинов «Победа» сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (п. 1 ч. 3 ст. 5 Закона № 38-ФЗ). В связи с вышеизложенным прокуратура считает рекламу преимуществ услуг комиссионного магазина перед услугами ломбарда недостоверной.

Материалами проверки прокуратуры Саратовской области также установлено, что в комиссионных магазинах, расположенных по вышеуказанным адресам, индивидуальным предпринимателем ломбардная деятельность не осуществляется.

Согласно п. 20 ч. 3 ст. 5 Закона № 38-ФЗ, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об

изготовителе или о продавце рекламируемого товара. Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Исходя из изложенного, по мнению Прокуратуры Саратовской области, информация, расположенная на оспариваемых рекламных конструкциях комиссионных магазинов «Победа» вводит потребителей в заблуждение относительно характера услуг, предоставляемых комиссионными магазинами, а именно, потребители рекламы считают, что комиссионные магазины «Победа» оказывают 24 часа в сутки услуги ломбарда.

Кроме того, Саратовским УФАС России был осуществлен выход по адресам, указанным Прокуратурой Саратовской области в представлении о возбуждении дела, с целью осмотра рекламы на входах в комиссионные магазины «Победа», в результате которого установлено следующее.

Так, по адресу по адресу г. Энгельс, ул. М. Горького, д. 33 на углу двухэтажного здания расположен комиссионный магазин «Победа» с рекламными конструкциями следующего содержания «ПОБЕДА комиссионный магазин, мы лучше чем ЛОМБАРД, 24 часа».

По адресу г. Энгельс, ул. Космонавтов, д. 19 в многоквартирном жилом доме слева от суши-бара «Шиноби-бар» расположен комиссионный магазин «Победа» с рекламными конструкциями следующего содержания «ПОБЕДА комиссионный магазин».

По адресу г. Энгельс, 4-1 квартал, д. 9а слева от магазина «Табак» расположен комиссионный магазин «Победа» с рекламной конструкцией на фасаде следующего содержания «ПОБЕДА комиссионный магазин, ЛОМБАРД, мы лучше чем, 24 часа, золото дисконт, покупка, продажа, обмен техники».

При быстром прочтении или прочтении с большого расстояния информации, расположенной на рекламной конструкции комиссионного магазина, потребитель может сделать вывод о том, что комиссионный магазин оказывает услуги ломбарда, поскольку большими и разборчивыми буквами можно разобрать только надписи «24 часа» и «Ломбард».

Таким образом, согласно п. 2 ч. 2 ст. 5 Закона № 38-ФЗ недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пп. 1 и 20 ч. 3 ст. 5 Закона № 38-ФЗ недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Учитывая изложенное, реклама комиссионных магазинов «Победа» содержит признаки нарушения п. 1 ч. 2 ст. 5 и пп. 1 и 20 ч. 3 ст. 5 Закона № 38-ФЗ.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание

рекламы лицо.

Рекламодателем данной рекламы является ИП

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 064/05/5-705/2019 к рассмотрению на 12 ноября 2019 года в 16 часов 30 минут по адресу: г. Саратов, ул. Вольская, 81, 3 этаж.

2. Признать лицом, участвующим в деле:

В качестве заинтересованного лица – Прокуратуру Саратовской области.

В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: ИП

3. ИП в срок до 11.11.2019 года представить в Саратовское УФАС России следующие документы и информацию:

- письменные пояснения относительно времени, места и способа распространения указанной выше рекламы;

- письменные пояснения по фактам, свидетельствующим о наличии признаков нарушения п. 1 ч. 2, п. 1 ч. 3, п. 20 ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе при распространении указанной выше рекламы;

- любую другую информацию, которая будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

4. Прокуратуре Саратовской области в срок до 11.11.2019 года представить в Саратовское УФАС России следующие документы и информацию:

- любую другую информацию, которая будет способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению дела.

Явка лиц, участвующих в деле с надлежащим образом оформленной доверенностью на участие в деле обязательна.

Председатель Комиссии