

...

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/5-315/2022

07.07.2022 года
Самара

г.

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

Председатель Комиссии – ...

Члены Комиссии – ...

...

рассмотрев дело № 063/05/05-315/2022, возбужденное в отношении
ИП ...

по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно п. 1 ч. 2, ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 7, ч. 13, 14 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г № 38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе») посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии:

заявителя – Волго-Вятское ГУ Банка России (...

по доверенности, лицо уведомлялось надлежащим образом посредством

почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором № 44312367061315 и атрибутом «31.05.2022г. вручение адресату», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 26.05.2022 г., чеком ККМ от 26.05.2022 г.

В ОТСУТСТВИИ:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП ..., лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором № 44312367059244 и атрибутом «вручение адресату 30.05.2022г.», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 26.05.2022 г., чеком ККМ от 26.05.2022 г.

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило заявление Волго-Вятского главного управления банка России (вх. № 5662-ДСП/22 от 18.04.2022 г.), о ненадлежащей рекламе.

Из заявления следует, что по имеющейся в распоряжении Волго-Вятского ГУ Банка России информации, ИП ...

осуществляет деятельность в г. Самара по следующим адресам:

ул. Гагарина, д. 3 используются надписи: «комиссионный магазин № 1, мы лучше чем ЛОМБАРД, 24 часа»;

ул. Гагарина, д. 86 (по данному адресу в рекламной конструкции используется надпись: «комиссионный магазин № 1, мы лучше чем ЛОМБАРД, 24 часа»);

ул. Георгия Димитрова, д. 93 (по данному адресу в рекламной конструкции используется надпись: «комиссионный магазин № 1, мы лучше чем ЛОМБАРД, 24 часа»);

ул. Клиническая, д. 32 (по данному адресу в рекламной конструкции используется надпись: «комиссионный магазин № 1, мы лучше чем ЛОМБАРД, 24 часа»);

ул. Ново-Вокзальная, д. 217 (по данному адресу в рекламной конструкции используется надпись: «комиссионный магазин № 1, мы лучше, чем ЛОМБАРД, 24 часа»);

ул. Победы, д. 88 (по данному адресу в рекламных конструкциях используются надписи: «комиссионный магазин № 1, мы лучше, чем ЛОМБАРД, 24 часа»);

ул. Солнечная д. 24 (по данному адресу в рекламной конструкции используется надпись: «мы лучше, чем ЛОМБАРД, 24/7, Комиссионный магазин № 1»);

ул. Ташкентская, д. 121 (по данному адресу в рекламной конструкции используется надпись: «комиссионный магазин № 1, мы лучше чем ЛОМБАРД, 24 часа»).

Статья 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») определяет, что реклама – это 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 поддержания 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.

Согласно правовой позиции, выраженной Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации в Постановлении Пленума от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (пункт 2) при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака). Кроме того, оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями (пункт 28).

Таким образом, слово «ЛОМБАРД» у обычного потребителя очевидно вызывает ассоциацию с финансовой услугой по выдаче займов под залог имущества.

Целью использования слова «ЛОМБАРД» и словосочетаний «мы лучше чем

ЛОМБАРД» в месте нахождения субъекта, не включенного в государственный реестр ломбардов (не обладающего специальной правоспособностью, в том числе правом использования в наименовании слова «Ломбард»), является привлечение внимания потенциального потребителя к возможности получения соответствующей финансовой услуги.

Использование указанных слов и словосочетаний может ввести обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, в заблуждение относительно характера оказываемых финансовых услуг и гарантий, которые предоставляются заемщикам законодательством о ломбардной деятельности.

Информация, размещенная в местах нахождения комиссионных магазинов, может свидетельствовать об осуществлении деятельности по выдаче займов, а также имеет, по всем признакам, признаки рекламы: адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования.

Указанная выше рекламная информация имеет признаки нарушения следующих требований ФЗ «О рекламе».

Содержит некорректное сравнение со всеми ломбардами за счет использования фразы «лучше чем ЛОМБАРД» и отсутствия критерия сравнения, имеющего объективное подтверждение, что может свидетельствовать о наличии признаков нарушения требований пункта 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которым недобросовестной признается реклама, содержащая некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Также часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой 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 вводятся в заблуждение потребители рекламы. Использование слова «Ломбард» может ввести обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, в заблуждение относительно характера оказываемых финансовых услуг и гарантий, которые предоставляются заемщикам законодательством о ломбардной деятельности.

Пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которым не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений. В данном случае, по представленной информации Волго-Вятским главным управлением банка России у ИП ...

.., осуществляющего деятельность под брендом «комиссионный магазин № 1»,

отсутствует статус кредитной организации или некредитной финансовой организации, а также отсутствие сведений о нем в государственных реестрах, ведение которых осуществляется Банком России, может квалифицироваться как отсутствие специального разрешения, требуемого для осуществления деятельности по предоставлению займов под залог движимого имущества. Указанное согласуется с позицией, изложенной в письме ФАС России от 21.03.2016 № АК/17292/16 «О рекламе финансовых услуг и финансовой деятельности».

В соответствии с частью 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Частью 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», 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.

Как следует из пункта 1 статьи 358 ГК РФ, принятие от граждан в залог движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов должно осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями (ломбардами).

В соответствии со статьей 2 Закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее - Закон № 196-ФЗ) ломбардом является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный реестр ломбардов в порядке, предусмотренном цитируемым федеральным законом и нормативным актом Банка России, и основными видами деятельности которого являются предоставление краткосрочных займов гражданам (физическим лицам) под залог принадлежащих им движимых вещей (движимого имущества), предназначенных для личного потребления, и хранение вещей.

ИП Емельянцева Е.В. не имеет статуса кредитной организации или некредитной финансовой организации, не состоит в государственных реестрах, ведение которых осуществляется Банком России (в том числе, в Государственном реестре ломбардов), не поднадзорен Банку России, и не относится к субъектам, которым в соответствии со статьей 4 Закона № 353-ФЗ предоставлено право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских кредитов (займов).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

С учетом изложенного, Самарское УФАС России приходит к выводу о том, что данная реклама, содержит признаки нарушения пункта 1 части 2, 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 13,14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Комиссия Самарского УФАС России возбудила дело № 063/05/5-1150/2021 в отношении ИП

Определением о возбуждении дела № 063/05/5-315/2022 от 04.05.2022г. было назначено на 24.05.2022г. в 15.00.

В связи с неудачной попыткой вручения определения о возбуждении дела № 063/05/5-315/2022 ИП ... срок рассмотрения дела был продлен на 2 месяца, заседание Комиссии отложено на 23 июня 2022г. на 11.00.

Заслушав пояснения заявителя, проанализировав рассмотрев материалы дела № 063/05/5-315/2022, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» юридическое лицо, приобретает статус микрофинансовой организации со дня внесения сведений о нем в государственный реестр микрофинансовой организации.

Согласно п. 2 ст. 11 Налогового кодекса РФ индивидуальные предприниматели – это физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Таким образом, индивидуальные предприниматели, являясь физическими лицами, не относятся к числу лиц, которые могут осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

В соответствии с п.п. 1,6 ст. 358 ГК РФ принятие от граждан в залог движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями-ломбардами.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» от 21.12.2013 № 353-ФЗ (далее – ФЗ «О потребительском кредите

(займе)» профессиональная деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течении одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» ломбардом является юридическое лицо – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей.

Как следует из пункта 1 статьи 358 ГК РФ, принятие от граждан в залог движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов должно осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями (ломбардами).

Кроме того, в соответствии с ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – Закон «О ломбардах») ломбард вправе ежедневно с 8 до 20 часов по местному времени принимать в залог и на хранение движимые вещи (движимое имущество), принадлежащее заемщику или поклажедателю и предназначенные для личного потребления, за исключением вещей, изъятых из оборота, а также вещей, на оборот которых законодательством Российской Федерации установлены соответствующие ограничения.

ИП ...

ломбардом не является (в государственный реестр ломбардов не внесено, отчетность не представляет, в ОКВЭД отсутствует деятельность ломбарда), однако согласно информации, отраженной в вышеуказанной рекламе, осуществляет выдачу займов под вывеской «Комиссионный магазин № 1 мы лучше чем Ломбард 24 часа» без соответствующей лицензии (специального разрешения).

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 7 Закона «О рекламе».

Из текста рекламной вывески «Комиссионный магазин № 1 мы лучше чем

Ломбард 24 часа», не представляется возможным определить лицо оказывающее услугу, следовательно, данная реклама содержит не соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемого товара и в ней отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, при этом искажается смысл информации, и вводится в заблуждение потребители рекламы.

Таким образом, вышеуказанная реклама содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Частью 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», 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.

Также в действиях ИП ...

содержатся признаки ч. 13, 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации с официального сайта «комиссионного магазина № 1» <https://komis1.ru/>, ИП ...

осуществляет деятельность по следующим адресам:

- г. Самара, ул. Гагарина, 86,,
- г. Самара, ул. Гагарина, 3,,
- г. Самара, ул. Ново-Вокзальная, 217, ...
- г. Самара, ул. Победы, 88,,
- г. Самара, ул. Клиническая, 32,,
- г. Самара, ул. Ташкентская, 121,,
- г. Самара, ул. Солнечная, 24,,
- г. Самара, ул. Георгия Димитрова, 93,

Данные адреса совпадают с фотоматериалами рекламы ««Комиссионный магазин № 1 мы лучше чем Ломбард 24 часа», представленными ВВГУ ЦБ РФ

(заявителем).

Кроме того, на данном сайте указана информация о лице, осуществляющем данную деятельность: Комиссионный магазин № 1, ИП ...

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 «О рекламе».

ИП ... является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

ИП ...

является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Служебная записка Самарского УФАС России от 04.05.2022 г.;
2. Определение о возбуждении дела № 063/05/5-315/2021 от 04.05.2022 г.;
3. Материалами ВВГУ ЦБ РФ (вх. № 5662-ДСП/22 от 18.04.2022 г.), с приложениями;
4. Информация с официального сайта <https://komis1.ru/>.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Поскольку в настоящее время у Комиссии Самарского УФАС России отсутствуют сведения о том, что нарушение законодательства о рекламе прекращено, Комиссия приходит к выводу о выдаче предписания ИП

На основании вышеизложенного и руководствуясь ч. 1 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 42-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ИП ...

следующего содержания: «Комиссионный магазин № 1 мы лучше чем Ломбард 24 часа», поскольку она содержит нарушение требований п. 1 ч. 2, ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 7, ч. 13, 14 ст. 28 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП ... предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения в отношении ИП ... дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Направить копию решения Администрации Советского внутригородского района г.о. Самара для принятия мер в рамках их компетенции (адреса размещения рекламы - г. Самара, ул. Гагарина, 86, г. Самара, ул. Победы, 88).

5. Направить копию решения Администрации Железнодорожного внутригородского района г.о. Самара для принятия мер в рамках их компетенции (...

).

6. Направить копию решения Администрации Промышленного внутригородского района г.о. Самара для принятия мер в рамках их компетенции ...

).

7. Направить копию решения Администрации Ленинского внутригородского района г.о. Самара для принятия мер в рамках их компетенции (...

).

8. Направить копию решения Администрации Кировского внутригородского района г.о. Самара для принятия мер в рамках их компетенции (...

).

Резолютивная часть решения оглашена 23 июня 2022 г.

Решение изготовлено в полном объеме 07 июля 2022 г.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...

