

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело №

16 ноября 2021 года

1052/2021

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 09.11.2021 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) <...>,

в отсутствие ИП <...> (ходатайство от 15.11.2021 вх. № 10974э)

У С Т А Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26.10.2021 по делу № 055/05/28-982/2021 реклама, распространенная на фасаде здания № 246 по ул. Герцена в г. Омске, а также на штендере, установленном у входа в комиссионный магазин, была признана ненадлежащей, нарушающей требования частей 13 и 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протоколом об административном правонарушении от 09.11.2021 № 055/04/14.3-1052/2021 возбуждено дело в отношении ИП <...>.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 30.08.2021 Омским УФАС России был выявлен факт распространения на фасаде здания № 246 по ул. Герцена в г. Омске рекламы следующего содержания: «ЛОМБАРДИЯ комиссионный магазин 0,1 % в день до 60 дней высокая оценка без штрафов частичный выкуп».

Кроме того у входа в указанный комиссионный магазин установлен штендер, на котором размещена следующая информация: «ЛОМБАРДИЯ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН

·Без штрафов

·Перерасчет на каждый день

·Частичное погашение

ВЫСОКАЯ ОЦЕНКА

Деньги под залог:

·Золото

·Бытовая электроника

ОТ 0,2% В ДЕНЬ ул. Герцена 246 10:00-20:00 без выходных 502-644»

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **объектом рекламирования** является 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 пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

При этом указанные в рекламе условия: «0,1 % в день», «от 0,2% в день», «До 60 дней», «Высокая оценка», «Без штрафов», «Частичный выкуп» воспринимаются потребителями именно как условия предоставления займов. Более того, в рекламе, распространенной на стендере, имеется четкое указание на возможность получения денежных средств под залог золота и бытовой техники – «Деньги под залог: ·Золото ·Бытовая электроника». Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемом случае является не только комиссионный магазин «ЛОМБАРДИЯ», но и оказываемые им услуги, в том числе по предоставлению займов.

В пункте 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)») установлено, что **профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов** - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

Потребительский кредит (заем) - денежные средства, предоставленные кредитором заемщику на основании кредитного договора, договора займа, в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (далее - договор потребительского кредита (займа), в том числе с лимитом кредитования (пункт 1 части 1 статьи 3 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)»).

В силу статьи 1 Федерального закона от 02.12.1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» **кредитная организация** - юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии)

Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности (Федеральным законом от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», Федеральным законом от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах», Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации», Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

Использование в вышеуказанной рекламе таких слов, как «*деньги под залог...*» дает основание потребителям полагать, что хозяйствующий субъект, разместивший рекламу, осуществляет деятельность, отнесенную к **ломбардам**.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – Федеральный закон «О ломбардах») **ломбардом** является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный реестр ломбардов в порядке, предусмотренном настоящим 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.

Согласно части 1.1 статьи 2 Федерального закона «О ломбардах», ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)».

При этом в силу части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» 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**.

Кроме того, на основании части 14 статьи 28 Федерального закона «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**.

Вместе с тем, информация в отношении ИП <...> в государственном реестре ломбардов, размещенных на официальном сайте Центрального банка Российской Федерации <https://cbr.ru> **отсутствуют**.

Таким образом, правом заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов наделен ограниченный круг лиц, указанных выше, к которым ИП <...> не относится.

На запрос Омского УФАС России ИП <...> была представлена информация, согласно которой «...«0,2% в день» означает, что мы удерживаем комиссионное вознаграждение от продажи товаров.

«Без штрафов» - если продать товар нам не получается, то товар возвращаем и ничего не

берем, т.е. нам ничего не оплачивают.

«Частичное погашение» - если у покупателя нет возможности приобрести сразу товар, тогда он может оформить рассрочку и частично выкупить.

«Высокая оценка» - товары мы покупаем дорого, т.е. даем максимальную сумму относительно наших конкурентов.

По поводу штендера могу пояснить следующее, что он не мой, когда я купил данную торговую точку, штендер с информацией уже был, на данный момент я его убрал».

Вместе с тем, довод ИП <...> в части того, что штендер, установленный у входа в комиссионный магазин, не принадлежит предпринимателю, является несостоятельным, так как по информации оператора связи абонентский номер **502-644, указанный в рекламе, размещенной на штендере**, был подключен как дополнительный городской номер к абонентскому номеру <...>, который **выделен** по договору оказания услуг связи б/н от 22.06.2015 абоненту - <...>.

Более того, как было указано ранее, объектом рекламирования является комиссионный магазин «ЛОМБАРДИЯ» который, в том числе выдает деньги под залог определенного имущества.

Исходя из содержания, данная реклама направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования именно потребителей, которые в свою очередь являются менее защищенной категорией, спорная реклама сформирована таким образом, что у потребителя, ознакомившегося с данной рекламой, создается впечатление о том, что объектом рекламирования является именно услуга по предоставлению денежных средств (заем) и возможность их получения у рекламодача.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является и рекламодателем, и рекламодателем.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 13 и 14 статьей 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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 до пятисот тысяч рублей.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую

деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для соблюдения требований, установленных частями 13 и 14 статьей 28 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск, ул. Герцена, д. 246.

Время совершения административного правонарушения: 30.08.2021.

Протокол по делу об административном правонарушении № 055/04/14.3-1052/2021 составлен 09.11.2021 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отсутствие ИП <...> (ходатайство от 09.11.2021 вх. № 10821э).

Копии протокола об административном правонарушении и определения о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-1052/2021 направлены по адресу регистрации ИП <...> заказным письмом от 10.11.2021 исх. № 06-06-10859.

11.11.2021 в адрес Омского УФАС России поступили пояснения ИП <...> (вх. № 10875э), где указано следующее: «...Прошу Вас признать как смягчающее обстоятельство тот факт, что штендер был убран, фото ранее было направлено, а также информация: «0,1 % в день, до 60 дней, высокая оценка, без штрафов, частичный выкуп» была закрашена, т. е. рекламная информация отсутствует. Сам плакат был оставлен в связи с тем, что он служит барьером от дождя и ветра и снега зимой».

Вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-1052/2021.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-1052/2021, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом Омского УФАС России, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не усматривается.

В силу пункта 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ к обстоятельствам, смягчающими административную ответственность относится добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

На момент рассмотрения дела № 055/05/28-982/2021 у Омского УФАС России отсутствовали доказательства, подтверждающие устранение нарушения в добровольном порядке.

В целях пресечения дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы Омским УФАС России 26.10.2021 было **выдано предписание о прекращении нарушения законодательства**

Российской Федерации о рекламе по делу № 055/05/28-982/2021, согласно которому ИП <...> в срок до 23.11.2021 предписано прекратить распространение ненадлежащей рекламы, нарушающей требования частей 13 и 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», о чем уведомить Омское УФАС России до 26.11.2021.

Доказательства, подтверждающие устранение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, представлены в Омское УФАС России 11.11.2021 (вх. № 10875э), то есть только после выдачи вышеуказанного предписания.

Учитывая изложенное, обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> (ст.4.2 КоАП РФ), не установлено.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> подтверждают, что ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятие (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам **за впервые совершенное административное правонарушение**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Частями 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ установлено, что **предупреждение** - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за **впервые** совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба. В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

В силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ отягчающим обстоятельством признается повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

В пункте 19.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 указано, что «...в силу пункта 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ одним из обстоятельств, отягчающих административную ответственность, является повторное

совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ.

При применении указанной нормы судам следует учитывать, что однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ...».

Должностным лицом установлено, что в течение 2021 года ИП <...> уже привлекался к административной ответственности по статье 14.3 КоАП РФ постановлением Омского УФАС России о предупреждении по делу об административном правонарушении № 055/04/14.3-889/2021 от 09.09.2021.

Учитывая изложенное, основания для замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

ПО С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить ему наказание в виде **административного штрафа** в размере **4 000** (Четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3, 1.3-1 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьями 31.5 настоящего Кодекса.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по реквизитам, указанным в платежном поручении**, являющимся неотъемлемой частью настоящего постановления.

ВНИМАНИЕ!

При оплате административного штрафа **платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номере идентификатора начисления УИН**, указанного в назначении платежа прилагаемого к настоящему постановлению бланка платежного поручения.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>