

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 3-24/25-2017

об административном правонарушении

30 октября 2017 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 3-24/25-2017, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Маяк» (ИНН 6321378613; далее – ООО «Маяк»), в присутствии представителя ООО «Маяк».

Об ООО «Маяк» о месте и времени рассмотрения дела № 3-24/25-2017 об административном правонарушении извещено надлежащим образом.

УСТАНОВИЛ:

При рассмотрении поступил протокол от 16.10.2017 № 3-24/25-2017 об административном правонарушении, составленный главным специалистом-экспертом отдела контроля за использованием публичной власти и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ООО «Маяк», в котором за 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 16.10.2017 № 3-24/25-2017 и материалов дела следует.

При рассмотрении Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 3-01/20-2017 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Маяк» по факту нарушения пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Изображаемая ООО «Маяк» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 05 октября 2017 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 административными органами 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.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к
дующему.

г совершения ООО «Маяк» действий по распространению ненадлежащей
амы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о
аме и подтверждается представленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении
онодательства о рекламе № 3-01/20-2017 следует, что в августе-сентябре 2017 г.
вывесках (рекламных конструкциях) по адресам: г. Пенза, ул. К.; ул. Л.; пр-т С.; ул.
ул. Э., размещена информация следующего содержания: «МАЯК федеральная
ть. 24 часа. в ЛОМБАРД e.com Комиссионный магазин. ЛОМБАРД a.net...2.....
ото, телефоны, телевизоры, игровые приставки, навигаторы регистраторы,
тбуки, фотоаппараты, инструменты...». Слова «ЛОМБАРД» обведены рамкой, при
м визуально выделяется слово «ЛОМБАРД», поскольку его буквы имеют самый
ьшой размер;

а асфальте (ул. Кирова,) краской нанесены надписи следующего содержания:
аяк.Ломбарда.net 24 часа, 2..»;

а интернет-сайтах «Ломбарда.net», «вЛомбарде.com» размещена информация
дующего содержания: «Ломбард-комиссионный магазин «Маяк» выдает займы
д залог различного имущества...», «Ломбард-магазин «Маяк» работает 24 часа
пка, залог, продажа. Золото, телефоны, ноутбуки, планшеты, электроинструмент,
говая техника. Принимаем все!!! Принимает технику (в том числе и без документов)
и наличии удостоверения личности. Ул. Калинина, 76 8(967), пр-т Строителей, ».

ответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация,
ространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых
дств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение
ания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к
у и его продвижение на рынке; объект рекламирования – товар, средство его
видуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной
тельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт,
урс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к
рым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа,
га), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;
длежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям
онодательства Российской Федерации.

ли словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять
дующим условиям, а именно:

дзначаться для неопределенного круга лиц;

влекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

собствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е.
можность купить товар или воспользоваться услугой).

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее
эделены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны

зоотношения, 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, лотерея), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

Информация, размещенная на интернет-сайтах («Ломбарда.net», «вЛомбарде.com»), вывесках (рекламных конструкциях), содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для определенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: стимулирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует их продвижению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым вложением не является) следовательно, является рекламой.

Деятельность, указанную в рекламе, осуществляет ООО «Маяк» (ИНН 6321378613), видами деятельности которого, согласно выписке из ЕГРЮЛ, являются торговля оптовая и розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах; обработка отходов и лома драгоценных металлов; торговля автотранспортными средствами; деятельность агентов по оптовой торговле металлами в первичных формах; деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле играми и игрушками, спортивными товарами, велосипедами, книгами, газетами, журналами, писчебумажными и канцелярскими товарами, музыкальными инструментами, часами и ювелирными изделиями, фототоварами и оптическими товарами; торговля оптовая ювелирными изделиями; торговля оптовая золотом и другими драгоценными металлами; торговля оптовая драгоценными камнями; торговля оптовая отходами и ломом; торговля оптовая аудио- и видеотехникой в специализированных магазинах; торговля оптовая бытовыми электротоварами в специализированных магазинах; торговля оптовая музыкальными записями, аудиолентами, компакт-дисками и кассетами в специализированных магазинах; торговля розничная лентами и дисками без записей в специализированных магазинах; торговля розничная чулочно-носочными изделиями в специализированных магазинах; торговля розничная часами в специализированных магазинах; торговля розничная ювелирными изделиями в специализированных магазинах; торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах; торговля розничная предметами антиквариата; торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами; ремонт электронной бытовой техники; ремонт бытовой техники; ремонт часов и ювелирных изделий; ремонт прочих предметов личного потребления и подарочных товаров; предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты.

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

Согласно статье 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная

лама не допускаются.

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 изменения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия и декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, знака 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.

Согласно пункту 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, значения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для достижения целей.

Как было указано выше, исходя из текста рассматриваемой рекламы, объектом ламирования являются, в том числе, услуги ломбарда.

Согласно статье 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 ценностей. При этом ломбард должен иметь полное и вправе иметь сокращенное наименование, которое должно содержать слово «ломбард» и указание его организационно-правовую форму. Ломбард вправе принимать в залог и на хранение движимые вещи (движимое имущество), принадлежащие заемщику или заложителю и предназначенные для личного потребления, за исключением ценностей, изъятых из оборота, а также вещей, на оборот которых законодательством Российской Федерации установлены соответствующие ограничения.

Согласно части 4 статьи 2 ФЗ «О ломбардах» организации, зарегистрированной как ломбард, запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения ценностей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

- сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц

(выписка из ЕГРЮЛ от 01.09.2017), наименование общества с ограниченной ответственностью «Маяк» не содержит слово «ломбард». Кроме того, из выписки из ЕГРЮЛ следует, что такой вид экономической деятельности как деятельность ломбардов (код 64.92.6 ОКВЭД2) ООО «Маяк» при государственной регистрации не заявлялся.

Исходя из данных обстоятельств, ООО «Маяк» не соответствует вышеназванным требованиям, установленным законодательством, в связи с чем не является ломбардом и, следовательно, не вправе осуществлять ломбардную деятельность.

Использование в рекламе комиссионного магазина слова «ломбард» в нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» и пункта 1 статьи 2. ФЗ «О защите конкуренции» вводит потребителей в заблуждение относительно характера и потребительских свойств услуг, оказываемых ООО «Маяк».

На территории г. Пензы деятельность на рынке розничной торговли бывшими в употреблении товарами (ОКВЭД2 – 47.79) осуществляет ряд хозяйствующих субъектов (салон-магазин «Скупка», комиссионный магазин детских товаров «Машка», комиссионный магазин 34 и т.д.).

Кроме того, неправомерное размещение ООО «Маяк» на одном информационном ресурсе со словосочетанием «комиссионный магазин» 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, следовательно, пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Также на интернет-сайтах «Ломбарда.net», «Вломбарде.com» указывается на предоставление займа под залог.

Согласно части 1 статьи 990 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

Согласно пункту 1 Правил комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.1998 № 569, под комиссионером понимается организация независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, принимающие товары на комиссию и реализующие эти товары по договору розничной купли-продажи. Под комитентом понимается гражданин, сдающий товар на комиссию с целью продажи товара комиссионером за вознаграждение.

Таким образом, комиссионный магазин осуществляет розничную торговлю товарами в рамках договора комиссии.

В этом соответствии с пунктом 3 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ (далее – Закон) от 31.12.2014) "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" розничная торговля - вид торговой

тельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Статьей 1 статьи 334 ГК РФ предусмотрено, что в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Договору комиссии, по которому товар передается на реализацию, в силу статьи 1 ГК РФ, в обязанность комиссионера входит передача комитенту всего полученного для последнего по сделке данного вида, а в обязанность комитента уплатить вознаграждение за оказанные услуги.

Таким образом, залог как обеспечение обязательств комитента либо комиссионера договору комиссии, по которому товар передается на реализацию, не предусмотрен.

В рекламе комиссионного магазина «Ломбард» потребителям рекламы предлагается услуга «займы под залог», которую комиссионный магазин осуществлять не вправе.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 4 и 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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

Рекламодателем вышеуказанной рекламы, распространяемой в г. Пензе, является ООО «Маяк» (ИНН 6321378613).

Действия ООО «Маяк» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России к рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 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, изготовителем и рекламодателем законодательства о рекламе, с 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.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза.

Время совершения административного правонарушения: август-сентябрь 2017 года.

Таким образом, в действиях ООО «Маяк», содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП

ответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является возложенной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

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

Несмотря на то, что в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их руководителям и иным лицам, ответственным за впервые совершенное административное правонарушение, совершенное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде административного штрафа не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, возложенная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается в отношении впервые совершенных административных правонарушений 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 ходе рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы по Ленинградской области, ООО «Маяк» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Маяк» правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

асно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении лежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

честве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о работе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

ответствии 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 всеми процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

ывая характер совершенного ООО «Маяк» административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ООО «Маяк» (ИНН 6321378613) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

ответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

асно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.