ИП Ш.

юридический адрес: "..."

РЕШЕНИЕ

по делу **№ 017/05/28-7/2020**

17 сентября 2020 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 03 сентября 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 17 сентября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 017/05/28-7/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

"..." – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

"..." – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

"..." – специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России;

в присутствии индивидуального предпринимателя Ш.,

рассмотрев дело № 017/05/28-7/2020, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Ш. (ИНН "...", ОГРНИП "...", адрес:"...", адрес предпринимательской деятельности: "...") по

признакам нарушения требований части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В ходе проведенного Тывинским УФАС России мониторинга рекламы, распространяемой в г. Кызыл, на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, выявлена реклама, распространяемая на конструкциях, установленных на фасаде здания по адресу: г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 191 следующего содержания:

«*Комиссионный; низкий%; высокая оценка; скупка золота, бытовая техника, бензо-электро инструмент, ювелирные украшения, сотовые телефоны; быстро, удобно, доступно; 8-902-"...", 8-923-"..."»,*

«акция 5%; высокая оценка»,

«комиссионный; низкий %; быстро, удобно, доступно; 8-902-"...", 8-923-"..."»,

«ломбард; 9^{00} – 8^{00}; без выходных; 585 – 1700р, без пробы – 1100р, 375 – 850р».

По результатам мониторинга Тывинским УФАС России составлен акт от 01.06.2020 года.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации абонентский номер <...> -902-"...", указанный в рекламе принадлежит номерной емкости оператора сотовой связи – ПАО «Т2 М» (Республика Хакасия), 8-923-"..." – ПАО «М» (Красноярский край).

Согласно информации ПАО «М» от 04.06.2020 года (вх. № 3132) абонентский номер <...> "..." выделен в пользование по договору оказания услуг связи № "..." от 30.06.2008 года гражданину Ш.

Согласно информации Мэрии города Кызыла от 11.06.2020 года (вх. № 3353) предпринимательскую деятельность по адресу: г. Кызыл ул. Рабочая, д. 191 осуществляет индивидуальный предприниматель Ш.

По данному факту определением Тывинского УФАС России от 11.06.2020 года возбуждено дело № 017/05/28-7/2020 в отношении ИП

Ш. по признакам нарушения части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно информации ИП Ш. от 25.06.2020 года (вх. № 3571) рассматриваемая реклама на здании принадлежала бывшим арендаторам, также пояснил, что рекламные баннеры будут сняты и заклеены, поскольку в данный момент им разрабатывается вывеска и реклама, отвечающая всем требованиям Закона о рекламе. В связи с тем, что предпринимателем будут приняты меры для соблюдения требований Закона о рекламе ИП Ш. просил прекратить рассмотрение дела.

К письменным пояснениям были приложены копии следующих документов: выписка из ЕГРИП, ИНН, фотография вывески, договор аренды нежилого помещения от 01.06.2020 года.

Кроме того, 30.06.2020 года (вх. № 3662) от ИП Ш. поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела № 017/05/28-7/2020, в связи с невозможностью явки на рассмотрение настоящего дела в связи с плохим самочувствием, а именно наличием симптомов короновирусной инфекции (повышенная температура 38,9 С, насморк и кашель).

Изучив указанное ходатайство Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости его удовлетворения, в связи с чем определением от 30.06.2020 года (исх. № 4-3586) рассмотрение дела № 017/05/28-7/2020 было отложено до 04.08.2020 года.

04.08.2020 года по ходатайству ИП Ш. о плохом его самочувствии рассмотрение дела № 017/05/28-7/2020 также было отложено определением (исх. № 4-4094) до 03.09.2020 года.

03.09.2020 года в ходе рассмотрения настоящего дела ИП Ш. пояснил, что баннер с рекламой с содержанием: *«комиссионный; низкий %; быстро, удобно, доступно; 8-902-"...", 8-923-"..."»* принадлежит ему, а реклама следующего содержания «*акция 5%; высокая оценка*» и *«ломбард; 9^{00} – 8^{00}; без выходных; 585 – 1700р, без пробы – 1100р, 375 – 850р»* является рекламой бывших арендаторов.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 017/05/28-7/2020, изучив представленные документы и пояснения лица, участвующего в рассмотрении настоящего дела, приходит к следующим выводам.

В статье 3 Закона о рекламе определено, 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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объект рекламирования – это 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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с помощью конструкций, установленных на внешней стене здания возле входа;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- объектом рекламирования является финансовые услуги, а именно услуги ломбарда, скупка золота, бытовой техники, бензо-электроинструментов, ювелирных украшений, сотовых телефонов, в том числе акция 5%.

Частью 1 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 года № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» реклама должна отвечать критериям достоверности, которые имеют объективное подтверждение в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

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

03.09.2020 года в ходе рассмотрения дела № 017/05/28-7/2020 ИП Ш. пояснил, что осуществляет деятельность комиссионного магазина, что подтверждается баннером, установленном в месте осуществления его деятельности, содержащим информацию о комиссионном магазине следующего содержания: «комиссионный магазин по скупке золота, бытовой техники, бензо-электроинструментов, ювелирных украшений, сотовых телефонов».

Вместе с тем, на входной двери здания, указана следующая информация «ломбард; 9^{00} – 8^{00}; без выходных; 585 – 1700р, без пробы – 1100р, 375 – 850р», что дает основание потребителям предполагать, что хозяйствующий субъект, разместивший указанную рекламу, осуществляет именно данную деятельность.

Доводы ИП Ш., о том, что указанная выше информация о ломбарде является рекламой предыдущих арендаторов здания по адресу: г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 191, Комиссией Тывинского УФАС России не могут быть приняты, поскольку реклама была выявлена 01.06.2020 года (акт осмотра наружной рекламы от 01.06.2020 года), то есть в период осуществления деятельности ИП Ш. в указанном выше здании, что подтверждается договором аренды от 01.06.2020 года.

В связи с чем, вышеуказанная реклама, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 191, не соответствует требованиям пункта 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку, предлагая услуги комиссионного магазина, продавец одновременно позиционирует себя как «Ломбард», при этом, непосредственно не оказывая услуг по предоставлению краткосрочных займов, хранению вещей и не осуществляя ломбардную деятельность. Такая информация содержит не соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемого товара и его статусе в качестве ломбарда, что подтверждается Выпиской из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также отсутствием ИП Ш. в Государственном реестре ломбардов.

Требования статьи 28 Закона о рекламе распространяются на рекламу финансовых услуг и финансовой деятельности.

Согласно пункту 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ года «О защите конкуренции» финансовая услуга – это банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона от 21.12.2013 года № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - это деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 19.07.2007 года № 196-ФЗ «О ломбардах» ломбардом является юридическое лицо - специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей.

Анализ указанных норм в совокупности с понятием финансовой услуги, установленной Законом о защите конкуренции, позволяет сделать вывод о том, что оказываемые ломбардными организациями услуги по привлечению денежных средств (займы) являются финансовыми услугами.

Кроме того, пункт 16 Информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 25.12.1998 года № 37 гласит, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Таким образом, исходя из вышеуказанных нормативно определенных понятий, указанные в спорной рекламе услуги ломбарда связаны с привлечением либо размещением денежных средств физических лиц, что позволяет идентифицировать их в качестве финансовых, на рекламу которых распространяются требования статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 28 Закона о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя, отчество).

Между тем, спорная рекламная информация содержит сведения о возможности предоставления финансовой услуги – услуги ломбарда, однако без указания наименования лица, оказывающего данную услугу, что является нарушением части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии с частью 7 статьи 5 Закона о рекламе 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.

В рекламе отсутствует существенная информация об оказываемой услуге, в данном случае услуге комиссии и ее условиях, при указании только сведений «5% высокая оценка, низкий %», в связи с чем реклама нарушает часть 7 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании изложенного, реклама финансовых услуг ИП Ш., размещенная и распространенная по адресу: г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 191, нарушает требования пункта 20 части 3, части 5 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, рассматриваемая реклама услуг ИП Ш., является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушены требования пункта 20 части 3, части 5 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно статьи 38 Закона о рекламе за нарушение пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Факт осуществления индивидуальным предпринимателем Ш. предпринимательской деятельности по адресу: г. Кызыл ул. Рабочая, д. 191 подтверждается материалами дела № 017/05/28-7/2020 и им не оспаривается.

Материалы дела № 017/05/28-7/2020 свидетельствуют о том, что рассматриваемые баннеры с рекламой установлены на фасаде здания у входа, в связи с чем ИП Ш. знал о наличии указанной рекламы, пользовался ею.

Следовательно, следует считать, что рекламодателем и

рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП Ш., действия которого привели к нарушениям требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

В материалах дела № 017/05/20-7/2020 имеются доказательства демонтажа рекламных конструкций, в связи с чем Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП Ш. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия Тывинского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: ««*Комиссионный; низкий%; высокая оценка; скупка золота, бытовая техника, бензо-электро инструмент, ювелирные украшения, сотовые телефоны; быстро, удобно, доступно; 8-902-"...", 8-923-"..."», «акция 5%; высокая оценка», «комиссионный; низкий %; быстро, удобно, доступно; 8-902-"...", 8-923-"..."», «ломбард; 9^{00} – 8^{00}; без выходных; 585 – 1700р, без пробы – 1100р, 375 – 850р»*, распространявшуюся на конструкциях, установленных на фасаде здания по адресу: г. Кызыл, ул. Рабочая, д. 191, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».
2. В связи с добровольным устранением нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе предписание индивидуальному предпринимателю Ш. не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для возбуждения дела об

административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

"..."

Согласно статьи 37 Закона о рекламе решение может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.