

ИП <...> (комиссионный магазин
«КОМИССИОНЫЧ»)

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 024/05/5-1765/2020

3 сентября 2020 года
Красноярск

Г.

Резолютивная часть решение оглашена 01.09.2020.

В полном объеме решение изготовлено 03.09.2020.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии: врио руководителя управления – начальник аналитического отдела <...>, члены Комиссии: заместитель начальника отдела естественных монополий – <...>, специалист – эксперт контрольного отдела <...>, рассмотрев материалы дела № 024/05/5-1765/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> рекламы с признаками нарушения пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России из Управления Роспотребнадзора по Красноярскому краю передано обращение ООО «Ломбард КОРУНД» (далее – Заявитель) (вх. № 6923 от 21.04.2020) с просьбой о рассмотрении рекламы комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ», размещенной на наружных рекламных конструкциях в городе Красноярске, расположенных по адресам: просп. Свободный, д. 50, ул. Волжская, д. 21, ул. Волгоградская, д. 10, ул. Щорса, д. 1, следующего содержания: «лучше чем ЛОМБАРД с нами ВЫГОДНО», «КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН КОМИССИОНЫЧ мы лучше чем ЛОМБАРД», «лучше чем ЛОМБАРД КОМИССИОНЫЧ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН» (далее – Реклама) на

предмет соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Заявитель также указывает, что филиалы комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ» в г. Красноярске расположены по следующим адресам: просп. им. Газеты Красноярский Рабочий, д. 65, просп. 60 лет образования СССР, д. 14, ул. Транзитная, д. 34, ул. Амурская, д. 30 «А»/1, ул. Волгоградская, д. 10, ул. Воронова, д. 12 «А», ул. Волжская, д. 21, ул. Весны, д. 2, ул. Выстоная, д. 4, ул. Говорова, д. 48 «А», пом. 143, ул. Краснодарская, д. 22, ул. Красномосковская, д. 25, ул. Мичурина, д. 3, просп. Свободный, д. 50, ул. Тотмина, д. 1 «А», ул. Партизана Железняка, д. 34, ул. Ярыгинская набережная, д. 15, просп. им. Газеты Красноярский Рабочий, д. 18 «А», ул. Щорса, д. 1, ул. Чернышевского, д. 104.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «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, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, которым в данном случае являются услуги комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ». Реклама призвана формировать и поддерживать интерес к товарам и услугам, реализуемым соответствующим рекламодателем.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рассматриваемой Рекламе некорректным сравнением является сопоставление услуг комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ» и услуг ломбардов, в то время как их природа и качественные показатели различны и не могут сопоставляться.

Таким образом, Реклама комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ» содержит признаки нарушения пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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 рассматриваемой Рекламе использовано сравнение услуг комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ» и услуг ломбардов: «лучше чем ЛОМБАРД с нами ВЫГОДНО», «КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН КОМИССИОНЫЧ мы лучше чем ЛОМБАРД», «лучше чем ЛОМБАРД КОМИССИОНЫЧ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН», что свидетельствует о наличии в Рекламе признаков нарушения требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «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 применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Рассматриваемая Реклама содержит утверждения: «лучше чем ЛОМБАРД с нами ВЫГОДНО», «КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН КОМИССИОНЫЧ мы лучше чем ЛОМБАРД», «лучше чем ЛОМБАРД КОМИССИОНЫЧ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН», которые не подтверждены соответствующими доказательствами, что свидетельствует о том, что в рассматриваемой рекламе имеются признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с вышеизложенным рассматриваемая Реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Исходя из представленной Заявителем информации следует, что предпринимательскую деятельность в комиссионных магазинах «КОМИССИОНЫЧ» по указанным адресам осуществляет индивидуальный предприниматель <...>

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктами 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

На основании вышеизложенного, в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем рассматриваемой Рекламы является ИП <...>.

В соответствии с пунктом 3 раздела 2 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее – Правила) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальными органами Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 4 раздела 2 Правил в случае распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, только на территории, подведомственной одному территориальному органу Федеральной антимонопольной службы, дела возбуждаются и рассматриваются по месту распространения такой рекламы.

Красноярское УФАС России установило, что рассматриваемая Реклама не распространялась на территории подведомственной другим территориальным органам Федеральной антимонопольной службы.

Таким образом, учитывая, что Реклама, рекламодателем которой является ИП <...>, распространялась только на территории Красноярского края в городе Красноярске, Красноярское УФАС России обладает полномочиями для возбуждения и рассмотрения дела в отношении ИП <...>.

По данному факту Красноярское УФАС России 22 июня 2020 года возбудило дело № 024/05/5-1765/2020 в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» (далее – Дело), рассмотрение Дела было назначено на 22 июля 2020 года.

Определение о возбуждении Дела (исх. № 11329 от 22.06.2020) было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом по юридическому адресу (почтовый идентификатор № 80091649359952). В назначенное время ИП <...> на рассмотрение Дела не явился, запрошенные определением о возбуждении Дела документы и сведения не представлены.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не обладала информацией о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения Дела.

В ходе рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи с неявкой на рассмотрение участвующего в Деле лица и необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения (исх. № 13180 от 22.07.2020) было направлено ИП <...> заказным письмом по адресу регистрации (почтовый идентификатор № 80092450238962). В назначенное время на рассмотрение Дела ИП <...> не явился, запрошенные определением об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения документы и сведения в материалы Дела не представлены.

В соответствии со статьей 165.1 «Гражданского кодекса Российской Федерации (части первой)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

На основании сведений, полученных от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 23 по Красноярскому краю, Комиссия Красноярского УФАС России установила, что в соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей следует, что адресом места жительства (пребывания) ИП <...> является адрес: <...>

Таким образом, Красноярское УФАС России предприняло все зависящие от него меры по надлежащему уведомлению ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения Дела, в связи с чем Дело было рассмотрено в отсутствие ИП <...>.

Исследовав имеющиеся материалы по Делу, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России передано обращение ООО «Ломбард КОРУНД» с просьбой о рассмотрении Рекламы комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ», размещенной на наружных рекламных конструкциях в городе Красноярске по адресам: просп. Свободный, д. 50, ул. Волжская, д. 21, ул. Волгоградская, д. 10, ул. Щорса, д. 1, просп. им. Газеты Красноярский Рабочий, д. 65, просп. 60 лет образования СССР, д. 14, ул. Транзитная, д. 34, ул. Амурская, д. 30 «А»/1, ул. Волгоградская, д. 10, ул. Воронова, д. 12 «А», ул. Волжская, д. 21, ул. Весны, д. 2, ул. Выстоная, д. 4, ул. Говорова, д. 48 «А», пом. 143, ул. Краснодарская, д. 22, ул. Красномосковская, д. 25, ул. Мичурина, д. 3, просп. Свободный, д. 50, ул. Тотмина, д. 1 «А», ул. Партизана Железняка, д. 34, ул. Ярыгинская набережная, д. 15, просп. им. Газеты Красноярский Рабочий, д. 18 «А», ул. Щорса, д. 1, ул. Чернышевского, д. 104, на предмет соответствия Федеральному закону «О рекламе».

На основании информации, указанной в заявлении, Красноярское УФАС России установило, что по данным адресам расположены магазины, осуществляющие розничную торговлю бывшими в употреблении товарами. Также согласно представленным сведениям указанную деятельность в магазинах осуществляет ИП <...> Согласно выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основным видом деятельности ИП <...> является деятельность с кодом 46.72.23 «Торговля оптовая золотом и другими драгоценными металлами», дополнительными видами деятельности являются деятельность с кодом 47.79 «Торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах», 47.79.3 «Торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами», 66.19.5 «Предоставление услуг по хранению ценностей, депозитарная деятельность».

В соответствии со статьей 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 части 1 статьи 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. На основании части 1.1 статьи 2 настоящего Федерального закона ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)».

Из вышеизложенного следует, что ИП <...> не является микрофинансовой организацией и не осуществляет микрофинансовую деятельность, что подтверждается сведениями, указанными в выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также не имеет права осуществлять профессиональную деятельность ломбардов по предоставлению потребительских займов.

На основании статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все признаки рекламной информации, указанные в статье 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам, предоставляемым комиссионным магазином «КОМИССИОНЫЧ».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

На основании пункта 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – ПП ВАС РФ «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе») следует, что при анализе информации, содержащейся в рекламе, необходимо иметь в виду, что рекламодатель несет ответственность за достоверность не только тех сведений, которые относятся к его собственной деятельности (товару), являющейся объектом рекламирования, но и тех сведений, которые относятся к деятельности (товару) его конкурентов, объектом рекламирования не являющейся.

Необходимо учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов.

Рассматриваемая Реклама содержит сравнение услуг комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ», деятельность в котором осуществляет ИП <...> с услугами, оказываемыми ломбардами по предоставлению потребительских займов, а именно, содержит следующее утверждения: «лучше чем ЛОМБАРД с нами ВЫГОДНО», «КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН КОМИССИОНЫЧ мы лучше чем ЛОМБАРД», «лучше чем ЛОМБАРД КОМИССИОНЫЧ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН». Указанное сравнение основано на несопоставимых критериях, так как услуги комиссионного магазина ИП <...>, и услуги ломбардов, предоставляются на различных товарных рынках и не имеют общих сравнительных критериев. Таким образом,

рассматриваемая Реклама нарушает требования пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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.

Согласно пункту 29 ПП ВАС РФ «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.

Употребление сравнительной характеристики «лучше, чем...» в рассматриваемой Рекламе должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, и который имеет объективное подтверждение. В рассматриваемой Рекламе, содержащей утверждения: «лучше чем ЛОМБАРД с нами ВЫГОДНО», «КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН КОМИССИОНЫЧ мы лучше чем ЛОМБАРД», «лучше чем ЛОМБАРД КОМИССИОНЫЧ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН», отсутствует подтвержденный объективными данными критерий, по которому производится сравнение услуг комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ» с услугами, предоставляемыми ломбардами. Таким образом, рассматриваемая Реклама нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «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 применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Рассматриваемая Реклама содержит утверждения: «лучше чем ЛОМБАРД с нами ВЫГОДНО», «КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН КОМИССИОНЫЧ мы лучше чем ЛОМБАРД», «лучше чем ЛОМБАРД КОМИССИОНЫЧ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН», которые не подтверждены соответствующими доказательствами. Учитывая то обстоятельство, что услуги комиссионного магазина «КОМИССИОНЫЧ» не могут быть сопоставимы и не могут сравниваться с услугами, предоставляемыми ломбардами, данная Реклама содержит не соответствующие действительности сведения о том, что комиссионный магазин «КОМИССИОНЫЧ» лучше, чем ломбард. Данный вывод

также подтверждается пунктом 9 ПП ВАС РФ «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»: «суды должны учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства. Поэтому реклама может быть признана недостоверной и в том случае, когда сведения, не соответствующие фактическим обстоятельствам, касаются деятельности (товара) конкурентов». Так, в рассматриваемой Рекламе имеется нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании вышеизложенного, Комиссия Красноярского УФАС России установила, что рассматриваемая Реклама нарушает требования, установленные пунктом 1 части 2, пунктами 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктами 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, которым в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ИП <...>.

На момент рассмотрения Дела Комиссия Красноярского УФАС России не располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушения требований пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» ИП <...> устранены.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу ИП <...>, размещенную на наружных рекламных конструкциях, установленных на фасадах комиссионных магазинов «КОМИССИОНЫЧ» в г. Красноярске, поскольку она нарушает требования пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в части распространения Рекламы с указанными выше нарушениями Федерального закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса

Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>