Общество с ограниченной

ответственностью «Фианит-Ломбард»

ул. Бр. Кашириных, д. 60 «А»,

2 этаж, помещение 18,

г. Челябинск, 454018

Индивидуальный предприниматель

<…>

_____

_____

_____

_____

**РЕШЕНИЕ**

01 июля 2019 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии: <…> – руководитель Челябинского

УФАС России;

члены Комиссии: <…>, главный специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

<…> , специалист 1-го разряда

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 074/05/5-892/2019, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <…> (далее – ИП<…> ) по факту распространения рекламы комиссионного магазина «Победа» с признаками нарушения пункта 2 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии представителя ООО «Фианит-Ломбард» <…> по доверенности б/н от 24.06.2019,

в отсутствие ИП <…> надлежащим образом извещенного о времени и месте

рассмотрения дела,

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление ООО «Фианит-Ломбард» о ненадлежащей рекламе комиссионного магазина «Победа», размещенной ИП <...> в городе Челябинске по адресам:

ул. Кирова, д. 2;

ул. Марченко, д. 16;

ул. Богдана Хмельницкого, д. 25;

ул. Героев Танкограда, д. 55;

ул. Гагарина, д. 31;

ул. Гагарина, д. 35 «А».

ООО «Фианит-Ломбард» просит принять меры по прекращению распространения ненадлежащей рекламы комиссионного магазина «Победа».

Челябинское УФАС России направило запрос в территориальные органы ФАС России исх. № 5555/08 от 26.04.2019 о том, распространялась ли указанная реклама на территории других субъектов Российской Федерации. От территориальных органов ФАС России информация о распространении указанной рекламы в других регионах не поступила.

Челябинское УФАС России также направило запрос в Управление наружной рекламы и информации Администрации города Челябинска исх. № 5221/08 от 23.04.2019 о наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций комиссионного магазина «Победа» по указанным адресам.

В письме вх. № 8104 от 11.06.2019 Управление наружной рекламы и информации Администрации города Челябинска (далее – Управление) указало, что в результате проверки по указанных адресам выявлены рекламные конструкции, установленные без разрешения органа местного самоуправления. Управлением в адрес рекламораспространителя направлено предписание об устранении нарушения.

ИП <…> в письменных пояснениях вх. № 8256 от 14.06.2019 указал, что не осуществляет финансовую деятельность, не выдает займы и не оформляет залоговые билеты. Фактическим осуществляемым видом деятельности ИП <…> является торговля розничная бывшими в употреблении товарами путем заключения договоров комиссии с физическими лицами. По адресу: г. Челябинск, ул. Богдана Хмельницкого, д. 25 ИП <…> деятельность не осуществляет. По адресам комиссионных магазинов в г. Челябинске по ул. Кирова, д. 2; ул. Марченко, д. 16; ул. Героев Танкограда, д. 55; ул. Гагарина, д. 31; ул. Гагарина, д. 35 «А» договоры на изготовление рекламных конструкций ИП <…> не заключались. Информацией о владельцах рекламных конструкций он не располагает. На конструкциях информация о ИП <…> не размещается.

*Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.*

В городе Челябинске комиссионный магазин «Победа» расположен по адресам:

ул. Кирова, д. 2;

ул. Марченко, д. 16;

ул. Героев Танкограда, д. 55;

ул. Гагарина, д. 31;

ул. Гагарина, д. 35 «А».

По адресу пр. Кирова, д. 2 комиссионного магазина «Победа» над входом в магазин установлена вывеска «Победа комиссионный магазин 24 часа». На фасаде магазина установлена конструкция с информацией: «По-новому Ломбард», также размещены сведения: «5-15%, 0 % на 5 дней».

По адресу ул. Марченко, д. 16 комиссионного магазина «Победа» над входом в магазин установлена вывеска «Победа комиссионный магазин» «24 часа». На входной двери магазина присутствует информация «Победа комиссионный магазин 24 часа». На фасаде магазина рядом с входной дверью установлена конструкция с информацией: «Ломбард по-новому», конструкция с информацией: «Принеси золото-получи много денег». Нам входной группе указанного магазина (на перилах лестницы) размещена конструкция со сведениями: «**0% на 5 дней 5000 рублей…**» (далее – Реклама 1), «**По-новому Ломбард**» (далее – Реклама 2).

По адресу ул. Героев Танкограда, д. 55 комиссионного магазина «Победа» над входом в магазин установлена вывеска «Победа комиссионный магазин», «Золото дисконт». На входной группе размещены конструкции с информацией:

«Ломбард по-новому»,

«Покупка, продажа, обмен техники 0% на 5 дней 5000 рублей»;

«**По-новому Ломбард**. Победа комиссионный магазин. Победа-63.рф. 8-800-550-75-05» (далее – Реклама 3),

«Золото дисконт…»;

«Покупка, продажа, обмен техники. pobeda63.ru.

По адресу ул. Гагарина, д. 31 комиссионного магазина «Победа» над входом в магазин установлена вывеска «Победа комиссионный магазин» «24 часа».

На входной группе размещены конструкции с информацией: «Победа. Принимаем технику, золото. Дорого», «Ломбард по-новому», «продажа техники **0% на 5 дней 5000 рублей…**» (далее – Реклама 4).

По адресу ул. Гагарина, д. 35 «А» комиссионного магазина «Победа» установлена конструкция со сведениями: «Принеси золото - получи много денег! pobeda63.ru **По-новому Ломбард**» (далее – Реклама 5).

Факт размещения конструкций с информацией о комиссионном магазине «Победа» по указанным адресам подтверждается фотоматериалами, представленными Заявителем в Челябинское УФАС России.

Также размещения конструкций с информацией о комиссионном магазине «Победа» по указанным адресам подтверждается письмами управляющих организаций ООО «Дез Калининского района» вх.№6737 от 16.05.2019, ООО УК «Южуралстройсервис» вх. № 6892 от 20.05.2019, ООО «ЖЭК-2» вх.№6980 от 21.05.2019, ООО «Жилищно-эксплуатационный участок-7 на Марченко» вх. № 8098 от 11.06.2019 и представленными фотоматериалами.

Имеющиеся в материалах дела фотоматериалы позволяют сделать выводы, что по указанным адресам размещаются как рекламные конструкции с Рекламой 1,2,3,4, 5, так и иные конструкции с не рекламным, а информационным наполнением «По-новому Ломбард», о чем также указано в письме Управления вх. № 8103 от 11.06.2019.

1. В рассматриваемой Рекламе 2, 3, 5 комиссионного магазина «Победа» присутствует словосочетание **«Ломбард по-новому».**

Согласно пункту 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.

В силу статьи 2 Федерального закона от 19.07.2007 N 196-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О ломбардах» ломбардом является юридическое лицо - специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. Ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)». Ломбард вправе ежедневно с 8 до 20 часов по местному времени принимать в залог и на хранение движимые вещи (движимое имущество), принадлежащие 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. Ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг. Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными и сданными на хранение вещами. Ломбард должен иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Ломбард вправе иметь также полное фирменное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках. Фирменное наименование ломбарда должно содержать слово «ломбард» и указание на его организационно-правовую форму.

Материалами дела установлено, что в комиссионных магазинах «Победа» ИП <…> принимает товары на комиссию и реализует эти товары по договору розничной купли-продажи, что подтверждается договорами комиссии №00-0ЧК2-0010364 от

14.06.2019, № 00-ЧГ55-0004530 от 14.06.2019, № 00-0Г35-008600 от 14.06.2019, № 00-0Г31-0005755 от 13.06.2019, представленными ИП <…>

Так, в пункте 1.1. договора указано, что Комиссионер обязуется по поручению Комитента за вознаграждение совершить от своего имени, но за счет Комитента сделку, направленную на реализацию нового или бывшего в употреблении имущества третьему лицу (Покупателю).

В соответствии со статьей 990 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 Правил комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.06.1998 N 569 (ред. от 04.10.2012) 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.

Таким образом, природа услуг комиссионного магазина «Победа», в котором осуществляет деятельность ИП <…>, принимающий товары на комиссию и реализующий эти товары по договору розничной купли-продажи и природа услуг ломбардов различны.

Присутствующее в Рекламе 2, 3, 5 словосочетание «Ломбард по-новому» не соответствуют действительности о природе услуг, предоставляемых ИП <…>, поскольку последний не осуществляет деятельность по предоставлению краткосрочных займов гражданам и хранению вещей в соответствии с Федеральным законом «О ломбардах», в связи с чем реклама нарушает пункт 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. В Рекламе 1,4 указаны сведения «0% на 5 дней 5000 рублей».

При этом отсутствует информация о том, что обозначают указанные сведения и существенная информация о рекламируемой услуге.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального 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.

При условии оказания ИП <…> услуг по приему товаров на комиссию он получает комиссионное вознаграждение.

В силу части 1 статьи 991 ГК РФ комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение.

В Рекламе отсутствует существенная информация об оказываемой услуге, в данном случае услуге комиссии и её условиях, при указании только сведений «0% на 5 дней 5000 рублей», в связи с чем реклама нарушает часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Статьей 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара.

Рекламодателем рекламы следует признать ИП <…> как лицо, осуществляющее деятельность в комиссионном магазине «Победа» (ул. Кирова, д. 2;

ул. Марченко, д. 16; ул. Героев Танкограда, д. 55; ул. Гагарина, д. 31; ул. Гагарина, д. 35 «А»), в интересах которого распространялась указанная реклама.

Так, из представленных Заявителем фотоматериалов усматривается, что в уголках покупателя комиссионного магазина «Победа» размещены свидетельство о постановке на учет в налоговом органе ИП <…>.

Доводы ИП <…> о том, что в рекламе отсутствуют сведения о нем и рекламные конструкции ему не принадлежат, Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Согласно договору аренды нежилого помещения от 01 ноября 2016 года (далее – Договор 1) между ИП <…> и ИП <…> последний арендует нежилое помещение по адресу г. Челябинск, ул. Гагарина, д.35 «А» для комиссионной торговли.

Согласно договору аренды нежилого помещения №01/АГ/2018 от 13 июля 2018 (далее – Договор 2) года между ИП <…> и ИП <…> последний арендует нежилое помещение по адресу г. Челябинск, Гагарина, д. 31 для комиссионной торговли.

В соответствии с договором аренды от 23 июля 2018 года (далее – Договор 3) между ООО «Комиссионный магазин 4» и ИП <…>, последний арендует нежилое помещение в г. Челябинске по ул. Героев Танкограда, д. 55.

В соответствии с договором аренды нежилого помещения от 01.11.2016 (далее – Договор 4) между ИП <…> и ИП <…>, последний арендует нежилое помещение № 17 по адресу: г. Челябинск, ул. Кирова, д. 2 для организации в нем комиссионного магазина.

Согласно договору аренды от 01 ноября 2016 года между <…> и ИП <…>, последний арендует помещение по адресу: г. Челябинск, ул. Марченко, д. 16 для комиссионной торговли.

Согласно пункту 4.1. Договора 1 Арендатор имеет право размещать собственную рекламу на арендуемом помещении. Размещение рекламы производится с согласия Арендодателя и включает в себя платный и бесплатный вид размещения в зависимости от места и размера размещенной рекламы.

В силу пункта 2.3.3 Договора 2 Арендатор имеет право за свой счет и своими силами устанавливать и демонтировать снаружи помещения и на фасаде здания, а также внутри помещения фирменную вывеску, для обозначения своего местонахождения размещать рекламную вывеску, в т.ч. наружную.

Согласно пункту 5.1.6 Договора 3 Арендатор обязуется самостоятельно

согласовать с уполномоченными органами размещение вывесок. Арендодатель обязуется не препятствовать Арендатору в размещении последним информационных вывесок на стенах, окнах помещения, на стенах здания, в котором расположено помещение.

Таким образом, ИП <…> с 2016 года по настоящее время арендует помещения и осуществляет деятельность в комиссионных магазинах «Победа» в городе Челябинске по адресам: ул. Кирова, д. 2; ул. Марченко, д. 16; ул. Героев Танкограда, д. 55; ул. Гагарина, д. 31; ул. Гагарина, д. 35 «А». Условиями заключенных договоров ИП <…> предоставлена возможность размещать наружную рекламу. Документов, указывающих, что ИП <…> принял во владение и пользование помещения с уже размещенной рекламой комиссионного магазина «Победа» в материалах дела не имеется, ИП <…> не представлено (акт приема-передачи помещения и т.п.).

Документов, указывающих, что ИП <…> с 2016 года по настоящее время обращался к Арендодателям по вопросам демонтажа каких-либо конструкций на фасадах помещений, принятых им в аренду, не представлено (запросы, претензии и т.п.).

При изложенных основаниях Комиссия не может прийти к выводу о том, что конструкции с Рекламой 1,2,3,4,5 размещены не ИП <…>, а иным лицом.

Согласно пункту 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Сведениями о том, что распространение Рекламы 1,2,3,4,5 прекращено Челябинское УФАС России не обладает, от ИП <…> информация не поступила.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу 1,2,3,4,5 размещенную в городе Челябинске по адресам: ул. Марченко, д. 16; ул. Героев Танкограда, д. 55, ул. Гагарина, д. 31; ул. Гагарина, д. 35 «А» в которой:

содержатся не соответствующие действительности сведения о природе услуг, предоставляемых ИП <…> - «По-новому Ломбард», что нарушает пункт 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

отсутствует существенная информация об оказываемой услуге, в данном случае услуге комиссии и её условиях, при указании только сведений «0% на 5 дней 5000 рублей», что нарушает часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе.

2. Выдать ИП <…> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <…>.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>