

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 045/04/14.3-76/2024

«17» апреля 2024 года г.Курган

Я, врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области "...", рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ИП "..."(ИНН 162201979775, ОГРИП 319169000033371, Респ.Татарстан, Камско-Устьинский район, поселок гор.типа Куйбышевский затон, ул.Мира, д.24) по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

при участии:

от лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении: "...". - явку не обеспечил, извещен,

УСТАНОВИЛ:

Старшим государственным инспектором отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России "..." по результатам проведения административного расследования составлен протокол от 28.02.2024 по делу об административном правонарушении в отношении "..."

Определением от 29.02.2024 назначены время и место рассмотрения дела на 15.04.2024 в 10 час. 00 мин. местного времени по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, д. 40, каб. 212 .

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, явку не обеспечило, извещено надлежащим образом.

Исследовав материалы дела, должностное лицо приходит к следующим выводам.

В адрес Курганского УФАС России поступило заявление отделения по Курганской области Уральского главного управления Центрального

банка Российской Федерации (вх. №1530-ЭП/23 от 13.04.2023) по факту размещения информации рекламного характера по адресу: г. Курган, ул. Куйбышева, д. 72Б, ТЦ «Даниловский», (комиссионный магазин «Победа»), следующего содержания: «Мы лучше чем ЛОМБАРД».

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра от 25.04.2023 года, составленного специалистами Курганского УФАС России.

Сотрудниками Курганского УФАС России при фиксации рекламы установлено, что в данном магазине осуществляет предпринимательскую деятельность "... " (ИНН 162201979775, ОГРИП 319169000033371), ООО «Ломбард Статус» (ОГРН1226300003050; ИНН 6345030913).

Информация, не отвечающая признакам, содержащимся в понятии рекламы, не может быть признана рекламой, на такую информацию, а также на порядок ее размещения, не распространяются положения Закона о рекламе. Квалифицирующими признаками рекламы являются: информативный характер; - направленность от субъекта рекламного сообщения к адресату - неопределенному кругу лиц; - цель рекламного сообщения - привлечение внимания к объекту рекламирования с целью его продвижения на рынке.

Указанная информация на конструкции в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 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 соответствии с пунктом 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения

арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (далее – Постановление № 58) 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. 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.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому 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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В рассматриваемой рекламе используется словосочетание «Мы лучше чем ЛОМБАРД». Проводится сравнение с аналогичным товаром, который могут приобрести иные участники товарного рынка. Используемая в рекламной информации превосходная степень слова «Лучшее», однозначно указывает, что комиссионный магазин «Победа» является лучше, чем «Ломбард», без указания конкретных характеристик и (или) параметров сравнения, имеющих объективное тому подтверждение. Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

В рассматриваемой рекламе с использованием сравнительной характеристики «Лучшее» не указан критерий, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение, то есть отсутствуют параметры, по которым можно было объективно проверить достоверность указанного сравнения, а именно определить на основании какого критерия комиссионный магазин «Победа» является лучше, чем «Ломбард».

По результатам рассмотрения материалов Курганским УФАС России вынесено определение о возбуждении дела № 0045/05/28-279/2023 от 07.06.2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

От ИП Бикташева Р.Ш. "...представлены письменные пояснения в которых указал, что не является микрофинансовой организацией/ломбардов, не выдает займы и не оформляет залоговые билеты.

В адрес Курганского УФАС России поступили письменные пояснения от ООО «Ломбард Статус», в которых указало, что осуществляет коммерческую деятельность по ОКВЭД 64.92.6 «Деятельность по предоставлению ломбардами краткосрочных займов под залог движимого имущества» в помещении по адресу: г. Курган, ул. Куйбышева, д. 72Б. С "... заключен договор вторичной субаренды нежилого помещения по данному адресу. На момент заключения договора между "... и ООО «Ломбард Статус» рекламный щит с информацией «Мы лучше чем ЛОМБАРД» уже был размещен над окнами комиссионного магазина «Победа», под обозначением которого осуществляет деятельность "...". В связи с тем, что в комиссионном магазине «Победа» деятельность осуществляет "...", что подтверждается актом осмотра от 25.04.2023, а также тем, что оформление рекламы выполнено в едином стиле.

Комиссия пришла к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является указанный предприниматель.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьей 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В пункте 29 Постановления № 58 разъяснено, что 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.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому 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 (пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Реклама с указанием сравнительной характеристики: «скупка лучше чем ломбард» не содержит и не может содержать какое-либо подтверждение достоверности заявленных в рекламе преимуществ услуг скупки (комиссионного магазина) перед услугами ломбарда по указанным выше основаниям, поэтому является недостоверной.

Исходя из изложенного, Комиссия пришла к выводу о несоответствии рассматриваемой рекламы требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, за нарушение которых согласно статье 38 Закона о рекламе ответственность несет рекламодатель.

Комиссией установлено, что рекламодателем является "..."(ИНН 162201979775, ОГРИП 319169000033371, Респ.Татарстан, Камско-Устьинский район, поселок гор.типа Куйбышевский затон, ул.Мира, д.24).

Учитывая вышеизложенное и основываясь на фактических обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводу, что "..." нарушил требования пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Указанные обстоятельства подтверждаются решением по делу № 045/05/5-392/2023 от 28.09.2023, а также иными материалами.

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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.

Причастность "..." к совершению административного правонарушения проявляется в распространении на него требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Местом совершения административного правонарушения является место где распространялась реклама нарушающая требования законодательства о рекламе — г.Курган, ул. Куйбышева, д. 72Б, ТЦ

«Даниловский» (комиссионный магазин «Победа»).

Время совершения 13.04.2023 (дата поступления заявления о распространении рекламы с нарушением требований Закона о рекламе).

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, связанные с осуществлением государственного регулирования в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективную сторону административного правонарушения составляют действия "... " по распространению рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

У "... " имелась возможность не нарушать требования действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, однако лицо допустило указанное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, не истек.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность не установлено. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно

установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения в сфере отношений по распространению рекламы в связи с чем, оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ не имеется.

Также в данном случае не имеется оснований для снижения размера назначаемого административного штрафа в соответствии с частью 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ, поскольку лицом, привлекаемым к ответственности, не представлено доказательств наличия тяжелого имущественного положения, а также исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Согласно части 1 статьи 4.1 КоАП РФ 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 за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

Таким образом, поскольку дело об административном правонарушении было возбуждено в рамках осуществления полномочий по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, оснований для применения меры административного наказания в виде предупреждения не имеется. При таких обстоятельствах, полагаю необходимым признать "... " виновным в

совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде штрафа в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 24.5, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

"..." (ИНН 162201979775, ОГРИП 319169000033371, Респ.Татарстан, Камско-Устьинский район, поселок гор.типа Куйбышевский затон, ул.Мира, д.24) признать виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

ИНН 4501099573;

КПП 450101001;

УФК по Курганской области (Курганское УФАС России)

к/с 40102810345370000037 в Отделение Курган банка России г. Курган

БИК ТОФК 013735150;

Номер казначейского счета 03100643000000014300;

Начисление платежа:

КБК 16111601141010003140;

ОКТМО 37701000;

УИН 16100500000001924291.

Назначение платежа: Денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства о рекламе по делу № 045/04/14.3-76/2024.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицу, привлеченного к административной ответственности, надлежит представить в Курганское УФАС России (e-mail: to45@fas.gov.ru).

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 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 по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Срок предъявления постановления к исполнению составляет 2 года.