

Индивидуальному предпринимателю <...>

<...>

Заместителю прокурора г. Киселевска <...>

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-1463/2022

об административном правонарушении

«12» января 2023г. г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 26.08.2022, вынесенное и.о. прокурора г. Киселевска, советником юстиции <...> (исх. от 14.11.2022 № 7-4-2022, вх. от 18.11.2022 № 4219/22) в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, <...>, ОГРНИП 316420500056235, ИНН 421207262590, Дата присвоения ОГРНИП 16.02.2016) за совершение нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ), в присутствии защитника ИП <...> <...> (доверенность от 12.01.2022 № 42АА3073252),

УСТАНОВИЛА:

18.11.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 26.08.2022, вынесенное и.о. прокурора г. Киселевска, советником юстиции <...> (исх. от 14.11.2022 № 7-4-2022, вх. от 18.11.2022 № 4219/22) в отношении ИП <...> совершение нарушения требований ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на территории г. Киселевска, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Прокуратурой г. Киселевска согласно поручению прокуратуры Кемеровской области от 15.07.2022 № 7-44/6879-22-20320001 о проведении проверки по информации заместителя начальника Сибирского ГУ Банка России <...> о принятии дополнительных мер, направленных на прекращение незаконной деятельности ИП <...> под брендом комиссионного магазина «КомиссионТоргЛомбард» по предоставлению потребительских займов, была проведена проверка и выявлены нарушения исполнения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в деятельности ИП <...>.

В ходе проверки установлено, что на территории Киселевского городского округа ИП <...> осуществляет деятельность под брендом «КомиссионТоргЛомбард» по следующим адресам: в помещении, расположенном в отдельно стоящем здании, состоящем из одного этажа дома № 45 по ул. Ленина, а также в отдельно стоящем здании, состоящем из одного этажа дома № 68 по ул. 1 Мая.

Свою деятельность ИП <...> осуществляет с использованием рекламы следующего содержания:

«КомиссионТорг Берем все! Нужны Деньги? Продажа Обмен Залог Мы дадим <...> Самая дорогая оценка в городе!» (г. Киселевск, ул. 1 Мая, 68);

«Берем все! Под залог: ноутбуки... Спортивного инвентаря... туристического инвентаря...» (г. Киселевск, ул. 1 Мая, 68);

«КомиссионТорг ЛОМБАРД Берем все! Нужны Деньги? Покупаем дорого! Продажа Обмен Залог Мы дадим <...> Самая дорогая оценка в городе!» (г. Киселевск, ул. 1 Мая, 68);

«КТЛ КомиссионТорг сеть комиссионных магазинов» (г. Киселевск, ул. Ленина, 45);

«КомиссионТорг ЛОМБАРД Берем все! Нужны деньги? Мы дадим! Покупаем дорого Продажа Обмен Залог...» (г. Киселевск, ул. Ленина, 45);

«КТЛ КомиссионТорг ЛОМБАРД Берем все! Нужны деньги? Мы дадим! Покупаем дорого Киселевск, ул. 1 Мая, 68, ул. Ленина, 45, ул. 50 лет города, 9» (реклама на визитке).

В данном случае, из представленной информации: «КомиссионТоргЛомбард» рекламируется финансовая услуга, однако комиссионный магазин не может оказывать финансовые услуги.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 3 ФЗ «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; 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.

Согласно пункту 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 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.

В соответствии с частями 1, 2, 4 статьи 2 Федерального закона от 19.09.2007 № 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 хранением вещей. Ломбард должен иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Фирменное наименование ломбарда должно содержать слово «ломбард» и указание на его организационно – правовую форму. Ломбарду запрещается заниматься какой – либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

Согласно части 2 статьи 2.3 ФЗ «О ломбардах» регулирование деятельности ломбардов по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Центральным банком Российской Федерации.

Деятельность комиссионного магазина осуществляет ИП <...>, не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требования ФЗ «О ломбардах».

Кроме того, в соответствии со статьей 990 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, природа услуг комиссионного магазина, в которых осуществляет деятельность ИП <...>, принимающий товары на комиссию и реализующий их, и природа услуг ломбарда различны.

Присутствующее в рекламе слово «ломбард» не соответствует действительности о природе услуг, предоставляемых ИП <...>, поскольку последний не осуществляет деятельность по предоставлению краткосрочных займов гражданам и хранению вещей в соответствии с ФЗ «О ломбардах», в связи с чем нарушает пункт 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В силу пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – 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.

ИП <...>, осуществляя деятельность под видом ломбарда, при этом не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требований ФЗ «О ломбардах», вводит граждан в заблуждение относительно гарантий, которые им предоставляются законодательством о ломбардной деятельности, посредством размещения рекламы и привлекает к себе внимание потребителей, получает преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частями 2, 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования лицо.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламодателем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: 02.08.2022.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: Кемеровская область – Кузбасс, г. Киселевск, ул. Ленина, 45, ул. 1 Мая, 68.

21.11.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1463/2022 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела – 05.12.2022 в 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...>, а также в адрес прокуратуры г. Киселевска заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

02.12.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. от 01.12.2022), из которых следует, что определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1463/2022 от 21.11.2022 получено ИП <...> путем почтовых услуг связи

28.11.2022. Определение содержит информацию лишь о времени и месте рассмотрения дела. Однако не раскрыта суть дела об административном правонарушении. Также отсутствуют данные о событии административного правонарушения. Других документов, а равно их копий, к настоящему определению не приложено, что существенно нарушает права лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении.

Согласно статьям 25.1, 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, а также его защитник (представитель), вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом, что в настоящий момент затруднительно ввиду отсутствия у ИП <...> какой либо информации по настоящему делу помимо информации о времени и месте рассмотрения дела. Данное обстоятельство лишает возможности лицо, привлекаемое к административной ответственности надлежащим образом и в полной мере осуществить свои права: дать объяснения по существу, предоставить доказательства, заявить ходатайства.

Принимая во внимание вышеизложенное, ИП <...> ходатайствует об отложении рассмотрения данного дела и о предоставлении данных о событии административного правонарушения.

05.12.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1463/2022 об административном правонарушении в присутствии старшего помощника прокурора Центрального района г. Кемерово <...>, в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя управления решила рассмотрение дела № 042/04/14.3-1463/2022 об административном правонарушении отложить в связи с необходимостью направления в адрес ИП <...> копии постановления о возбуждении дела об административном правонарушении от 26.08.2022, вынесенного и.о. прокурора г. Киселевска, советником юстиции <...> (исх. от 14.11.2022 № 7-4-2022).

Определением от 05.12.2022 рассмотрение дела № 042/04/14.3-1463/2022 об административном правонарушении было отложено на 12.01.2023 в 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

26.12.2022 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ИП <...> (исх. от 26.12.2022), из которых следует, что ИП <...> зарегистрирован ИФНС по г. Кемерово 16.02.2016 как микропредприятие и осуществляет предпринимательскую деятельность в соответствии с классификатором ОКВЭД. Основной вид деятельности ИП <...> – торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах, в том числе торговля розничная предметами антиквариата, торговля розничная букинистическими книгами, торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами.

Соответственно, предоставлением потребительских займов, а также оказанием банковских, страховых и иных финансовых услуг ИП <...> не занимается.

Со своими клиентами – физическими лицами – ИП <...> заключает договоры комиссии на реализацию товара, а также договоры купли – продажи бывших в употреблении вещей. Договоры займа под залог недвижимого имущества, а также договоры хранения ИП <...> не заключает.

Кроме того, условия, которые являются обязательными для договоров займа, в договорах комиссии, заключаемых ИП <...> со своими клиентами, отсутствуют.

Деятельность ИП <...> не связана с предоставлением займов и не имеет цели извлечение прибыли за счет получения процентов, что характерно для договоров займа, а не для договоров комиссии, которые заключает ИП <...>.

В магазинах по адресам г. Киселевск, ул. Ленина, 45, ул. 1 Мая, 68, ИП <...> осуществляет свою предпринимательскую деятельность только под брендом «КомиссионТорг» на основании договоров аренды, заключенных с собственниками данных помещений, и осуществляет деятельность по заключению с гражданами только договоров комиссии бывшего в употреблении товара и договоров купли – продажи товара, бывшего в употреблении. Под брендом «КомиссионТорг ЛОМБАРД» и «КТЛ КомиссионТорг...» ИП <...> свою деятельность не осуществляет.

Факт собственности ИП <...> на рекламные конструкции вышеуказанного содержания не подтвержден, никаким документом не установлено, именно ИП <...> были размещены данные рекламные конструкции, а также что именно ИП <...> заказал и отпечатал данную рекламу на визитке.

Ранее по вышеуказанным адресам находилась организация «КТЛ», к которой ИП <...> никакого отношения не имеет, соответственно, не имеет никакого отношения к размещенным рекламным конструкциям.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

12.01.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-1463/2022 в присутствии защитника ИП <...> <...>, который пояснил, что он находился в прокуратуре г. Киселевска по иному делу, когда ему сообщили о возбуждении дела. Сам ИП <...> не был надлежаще извещен прокуратурой г. Киселевска о возбуждении дела об административном правонарушении, в связи с чем, не мог дать необходимые пояснения относительно вменяемых ему нарушений.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении лица, вынесшего постановление о возбуждении дела об административном правонарушении – заместителя прокурора г. Киселевска <...>, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-1463/2022 отложить.
2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-1463/2022 на 14 февраля 2023г. на 10 часов 10 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 09 часов 50 минут в каб. 316).
3. Прокуратуре г. Киселевска необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок до 13 февраля 2023 года доказательства надлежащего извещения ИП <...> о дате и времени рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении на 26.08.2022.

В соответствии 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 иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 1 статьи 51 Конституции РФ установлено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Дополнительно сообщаем о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным ходатайством.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения и направить по электронной почте: fo42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

Заместитель руководителя управления <...>

