ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об

административном правонарушении № 042/04/14.3-2160/2020

«06» апреля 2021 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2160/2020, возбужденного протоколом от 30.12.2020 в отношении индивидуального предпринимателя <…> (далее – ИП <…>, ОГРНИП 316420500052064, ИНН 425004981117, Дата присвоения ОГРНИП 04.02.2016, адрес регистрации: <…>), в отсутствие ИП <…>, защитника ИП <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

09.11.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/28-1469/2020 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <…>, нарушившим требования пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, части 9 статьи 19, частей 13, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при размещении рекламы в местах осуществления хозяйственной деятельности (15.01.2020-07.09.2020).

Из представленных материалов следует, что ИП <…> занимается профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов с признаками незаконной, используя вывеску «Комиссионный магазин – Ломбард Добрый» по следующим адресам:

г. Кемерово, ул. Инициативная, 22, пр. Ленинградский, 47;

г. Анжеро – Судженск, ул. Ленина, 22;

г. Прокопьевск, ул. Жолтовского, 2;

г. Мариинск, ул. Советская, 14, ул. Дорожная, 1.

Информация «Комиссионный магазин – Ломбард Добрый. Мы выкупим Ваш залог у других ломбардов! А также возможность выкупа с последующим перезалогом у нас!», «Комиссионный магазин – Ломбард Добрый. Самая дорогая оценка в городе! Выдаем займы под залог и покупаем: ноутбуки, планшеты, телевизоры, телефоны, эл. инструмент, золото, машины, быт. технику», «Комиссионный магазин – Ломбард Добрый. Нужны деньги? Мы дадим! Берем все! Самая дорогая оценка в городе!», размещенная по указанным адресам, содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличать от информации нерекламного характера.

Существует общепринятое понятие о том, что под залог имущества у организаций, осуществляющих деятельность ломбардов, можно получить денежный займ.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона от 21.12.2013 № 353 – ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее – ФЗ «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов – деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме.

Статьей 4 ФЗ «О потребительском кредите (займе)» установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Таким образом, правом заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских кредитов и займов наделен ограниченный круг лиц, к которому ИП <…> по своей организационно – правой форме не относится.

Такой порядок деятельности установлен Федеральными законами «О ломбардах», «О кредитной кооперации», «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», «О сельскохозяйственной кооперации».

Согласно части 1 статьи 2 ФЗ «О ломбардах», ломбардом является юридическое лицо - специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей.

Согласно части 1.1 статьи 2 ФЗ «О ломбардах» ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее – ФЗ «О потребительском кредите (займе)»).

В рекламе используются слова «ломбард», «перезалог», «займы», что дает основание потребителям полагать, что хозяйствующий субъект, разместивший рекламу, осуществляет именно данную деятельность.

В соответствии с пунктом 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 частью 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с ФЗ «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Частью 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» установлено, что если оказание банковских, страховых и иных финансовых услуг или осуществление финансовой деятельности может осуществляться только лицами, имеющими соответствующие лицензии, разрешения, аккредитации либо включенными в соответствующий реестр или являющимися членами соответствующих саморегулируемых организаций,

реклама указанных услуг или деятельности, оказываемых либо осуществляемой лицами, не соответствующими таким требованиям, не допускается.

В нарушение данных правовых норм в рекламе ИП <…> размещена реклама о деятельности по предоставлению займов под залог, т.е. деятельности ломбардов, что не соответствует положениям специального ФЗ «О ломбардах» и ФЗ «О рекламе».

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

Также в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»» при анализе информации, содержащейся в рекламе, судам 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. 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.

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.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у потребителя неверное представление о его статусе, существе оказываемых им услуг и качестве товаров.

Таким образом, использование в рекламе обозначения «Самая дорогая оценка в городе» является нарушением пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку данная информация не подтверждена документально.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 2, пунктами 1, 2 части 3 статьи 5, частями 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <…>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – 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.

Время совершения ИП <…> административного правонарушения: 15.01.2020-07.09.2020.

Место совершения ИП <…> административного правонарушения: г. Кемерово, ул. Инициативная, 22, пр. Ленинградский, 47; г. Анжеро – Судженск, ул. Ленина, 22; г. Прокопьевск, ул. Жолтовского, 2; г. Мариинск, ул. Советская, 14, ул. Дорожная, 1.

20.11.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении на 08.12.2020 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

08.12.2020 на составление и подписание протокола об административном правонарушении ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагало.

09.12.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 30.12.2020 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении.

30.12.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола по делу № 042/04/14.3-2160/2020 об административном правонарушении в отсутствие ИП <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

30.12.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-2160/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела на 13.01.2021 на 10 часов 30

минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «присвоен трек-номер, отправление еще не принято Почтой России», имеется в материалах дела).

13.01.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-2160/2020 об административном правонарушении ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 13.01.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.3-2160/2020 об административном правонарушении было отложено на 16.02.2021 в 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

16.02.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-2160/2020 об административном правонарушении ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 16.02.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.3-2160/2020 было отложено на 06.04.2021 в 09 часов 30 минут. Копия определения об отложении была направлена в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

06.04.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-2160/2020 об административном правонарушении в отсутствие ИП <…>, защитника ИП <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-2160/2020 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, части 9 статьи 19, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу

чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ИП <…> документально не подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ИП <…> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ИП <…>, выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, части 9 статьи 19, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <…> подтверждается протоколом от 30.12.2020 по делу № 042/04/14.3-2160/2020.

Срок давности привлечения ИП <…> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ИП <…> совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <…> за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного

правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <…> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.7.5-2, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rmsp.nalog.ru ИП <…> имеет статус микропредприятия.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <…> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие у ИП <…> статуса микропредприятия, отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <…> (ОГРНИП 316420500052064, ИНН 425004981117, Дата присвоения ОГРНИП 04.02.2016, адрес регистрации: <…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Административное наказание в виде административного штрафа заменить на предупреждение. Выдать индивидуальному предпринимателю <…> (ОГРНИП 316420500052064, ИНН 425004981117, Дата присвоения ОГРНИП 04.02.2016, адрес регистрации: <…>) предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 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.