

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы России по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 32р-18/80-04-2017р от 15.05.2018, составленный <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении должностного лица – генерального директора общества с ограниченной ответственностью «АС» (далее по тексту – ООО «АС») <...> в связи с нарушением п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 80/04-2017р (резюлютивная часть решения оглашена 15 марта 2018 года; в полном объеме решение изготовлено 26 марта 2018 года) признана ненадлежащей реклама, размещенная на здании по адресу: <...>, следующего содержания: *«Комиссионный магазин т. <...> 2-й этаж Индивидуальный подход к каждому клиенту Бытовая техника Электроинструмент Электротехника Автомобили ЛОМБАРДЪ»*, которая не соответствует требованиям п. 20 ч. 3 ст.5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России поступили материалы Кирово-Чепецкой городской прокуратуры о нарушении рекламного законодательства при размещении на здании по адресу: <...>, информации следующего содержания: *«Комиссионный магазин т. <...> 2-й этаж Индивидуальный подход к каждому клиенту Бытовая техника Электроинструмент Электротехника Автомобили ЛОМБАРДЪ»*. Вышеуказанная информация об услугах комиссионного магазина с использованием слова «Ломбард».

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация, размещенная на здании по адресу: <...>, следующего содержания: *«Комиссионный магазин т. <...> 2-й этаж Индивидуальный подход к каждому клиенту Бытовая техника Электроинструмент Электротехника Автомобили ЛОМБАРДЪ»*,

адресована неопределенному кругу лиц, в том числе пешеходам, пассажирам и водителям транспортных средств, поскольку размещена на внешней стене здания, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услугам комиссионного магазина и ломбарда), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке, соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и, таким образом, является рекламой.

Таким образом, вышеуказанная информация о комиссионном магазине и реализуемых им товарах содержит все признаки рекламы, перечисленные в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», в связи с чем признается рекламой.

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

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

В соответствии с пунктом 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.

Реклама об услугах комиссионного магазина с использованием слова «Ломбард», размещенная на здании по адресу: <...>, не соответствует требованиям Федерального закона «О рекламе», поскольку, предлагая услуги комиссионного магазина, продавец <...> одновременно позиционирует себя как ломбард, посредством использования в рекламе слова «Ломбард», при этом непосредственно не обладая статусом ломбарда. Названное обстоятельство подтверждается информацией, представленной Отделением по Кировской области Волго-Вятского главного управления Центрального банка о том, что ООО «АС» в государственный реестр ломбардов до настоящего времени и в настоящее время не включено. Кроме того, согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом экономической деятельности ООО «АС» является «45.20 Техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств».

Таким образом, ООО «АС», непосредственно не оказывая услуги по предоставлению краткосрочных займов и хранению вещей, необоснованно позиционирует себя как ломбард. Такая реклама дает основание потребителям полагать, что организация ООО «АС», осуществляющая деятельность в комиссионном магазине, обладает статусом ломбарда, то есть имеет право осуществлять ломбардную деятельность, что не соответствует действительности и является нарушением требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 13 статьи 28

Федерального закона «О рекламе».

Также стоит отметить, что указанная спорная информация была вынесена на рассмотрение Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области. Согласно данным протокола заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области от 13.12.2017г., члены Экспертного Совета пришли к мнению о том, что вышеуказанная информация является рекламой. На вопрос о том, создается ли у потребителя впечатление, что данная организация имеет право выдавать потребительские займы, члены Экспертного Совета отметили, что рядовому потребителю может быть неизвестно о том, что такое потребительские займы и особенности их выдачи, но впечатление о том, что рекламируемая организация является ломбардом, рассматриваемая реклама создает. В том числе члены Экспертного Совета указали, что наличие в рекламе группы товаров «автомобили» формирует у потребителя отношение к рекламируемой организации именно как к ломбарду, а не комиссионному магазину, поскольку данная категория товаров, как правило, оставляется под залог при выдаче займов.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламоатель.

В соответствии с ч. 6, ч. 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодаатель, так и рекламораспространитель.

Решением установлено, что ООО «АС», являясь лицом, определившим и распространившим объект рекламирования, является рекламоателем и рекламораспространителем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

На основании ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) нарушение рекламоателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Должностное лицо – <...> – генеральный директор ООО «АС» является надлежащим образом уведомленным о дате, месте и времени рассмотрения протокола об административном правонарушении (конверт, содержащий копию протокола и определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении, вернулся в Кировское УФАС России 25.06.2018г.). На рассмотрение протокола должностное лицо <...> – генеральный директор Общества не явился, ходатайств не заявлял. Протокол составлен в отсутствие <...>.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 24.10.2017 г. (согласно фотоматериалам Кирово-Чепецкой городской Прокуратуры).

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях должностного лица <...> – генерального директора **ООО «АС»**, выразившийся в определении содержания и распространении рекламы следующего содержания: *«Комиссионный магазин т. <...> 2-й этаж Индивидуальный подход к каждому клиенту Бытовая техника Электроинструмент Электротехника Автомобили ЛОМБАРДЪ»*, которая не соответствует требованиям п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия должностного лица **ООО «АС»** - <...> по определению содержания и распространению спорной рекламы в нарушение п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях – <...> несет административную ответственность, как должностное лицо – генеральный директор **ООО «АС»**, в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине должностного лица - **ООО «АС»** <...> в форме неосторожности.

Место и время совершения административного правонарушения: место размещения рекламы следующего содержания: *«Комиссионный магазин т. <...> 2-й*

этаж *Индивидуальный подход к каждому клиенту Бытовая техника Электроинструмент Электротехника Автомобили ЛОМБАРДЪ*» на фасаде здания по адресу: <...>; время - 24.10.2017 (согласно фотоматериалам Кирово-Чепецкой городской Прокуратуры).

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 32р-18/80-04-2017р от 15.05.2018 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 80/04-2017р.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, совершенные должностным лицом **ООО «АС»** - <...>. действия по определению содержания и распространению спорной рекламы в нарушение требований п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые. В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> **ООО «АС»**

включено в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст.14.3 КоАП РФ, совершено должностным лицом Общества впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к должностному лицу Общества меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь ст. 3, п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 13 ст. 28 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – генерального директора **ООО «АС»** <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Применить к должностному лицу - генеральному директору **ООО «АС»** <...> меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.