

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о назначении административного наказания

### по делу № 058/04/14.3-511/2020 об административном правонарушении

ноября 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы Пензенской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 058/04/14.3-511/2020, возбужденного на основании постановления прокурора г. Кузнецка Пензенской области о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя У, в связи с совершением ею деяния, содержащего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### УСТАНОВИЛ:

3.07.2020 на рассмотрение должностному лицу Пензенского УФАС России поступило постановление прокурора г. Кузнецка Пензенской области о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ИП .

Согласно части 1 статьи 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, а также территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовала, о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №058/04/14.3-511/2020 уведомлена надлежащим образом.

10.07.2020 ИП в адрес Пензенского УФАС России представила письменные объяснения из которых следует, что ею не устанавливались рекламные вывески и другие рекламные носители на фасаде здания, в котором арендует помещение для занятия комиссионной торговлей.

Представитель прокуратуры г. Кузнецка Пензенской области постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 27.05.2020 поддержал в полном объеме.

Из материалов дела об административном правонарушении следует.

Прокуратурой г. Кузнецка на основании решения прокурора города от 03.07.2020 № 51 проведена проверка соблюдения законодательства о противодействии легализации доходов, полученных преступным путем, законодательства о комиссионной торговле непродовольственными товарами, о защите потребителей, гражданского законодательства ИП

гласно выписки из ЕГРИП основным видом деятельности ИП Р.И. является торговля ювелирными изделиями в специализированных магазинах (код: 47.77.2).  
полнительным видом деятельности ИП Уржумцевой Р.И. является, в том числе торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами (код: 47.73.3).

оде проверки установлено, что по адресу: Пензенская область, г. Кузнецк, ул. Чинского, 149, расположен комиссионный магазин «Ломбард Корона», деятельность в котором осуществляет ИП

комиссионном магазине «Ломбард Корона» ИП принимает товары по договорам розничной купли-продажи.

говоры купли-продажи, заключаемые ИП с потребителями, являются типовыми и содержат одинаковые для всех условия, за исключением цены реализации товара.

соответствии с п. 1.1 указанных договоров купли-продажи предусмотрено, что продавец обязуется передать товар в собственность Покупателя, а Покупатель обязуется осмотреть товар, принять и оплатить его в момент принятия.

Согласно п. п. 2.3, 2.4 Покупатель оплачивает товар в момент подписания договора, а договор вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует до фактического исполнения сторонами вытекающих из него обязательств.

Пункт 4.1 Договора корреспондирует условия расторжения договора, из которых следует, что продавец имеет право расторгнуть договор в течение 30 дней (неустойка 13 %) + 10 дополнительных дней (3% в день от суммы возврата) с даты заключения договора. В случае расторжения договора после 30 дней, продавец обязан выплатить неустойку покупателю в размере 13 % от цены товара за 30 дней + 10 дополнительных дней плюс 3% от суммы возврата за каждый последующий день после 30. Договор может быть расторгнут через 1 день, при этом неустойка не менее 50 рублей.

Из условий данных договоров следует, что указанные лица получили от ИП денежные средства за заложенное в залог имущество в момент его передачи, имеют возможность его выкупить в определенный срок с уплатой неустойки за досрочное расторжение договора от продажной стоимости имущества.

Таким образом, физическое лицо получает денежные средства от «покупателя» до продажи имущества, переданного на реализацию, и возвращает денежные средства «покупателю» при расторжении договора с уплатой процентов, что характерно для процедуры получения и возврата займа у ломбардов.

Схожесть условий договоров купли-продажи, заключаемых ИП с гражданами позволяет прийти к выводу о том, что между сторонами фактически возникают правоотношения по выдаче краткосрочного займа (краткосрочного потребительского кредита) под залог имущества, поскольку договоры содержат все существенные для него условия, а именно: наименование вещи, сумму предоставленного займа, срок предоставления (до 30 дней + 10 дополнительных дней), условие о расторжении, в течение которого продавец вправе расторгнуть договор, уплатив при этом неустойку, размер которой составляет 13 %, которая также может быть изменена.

В связи с чем, данные обстоятельства свидетельствуют об осуществлении ИП завуалированной деятельности по предоставлению потребительских займов путем заключения с клиентами фиктивных сделок (целью сделки является не принятие товара на реализацию, а предоставление займа под залог имущества).

Вместе с тем, в соответствии со ст. 2 Закона от 19.07.2007 №196-ФЗ «О ломбардах», ломбардом

яется 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 от 21.03.2007 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе).

Наименование ломбарда должно содержать слова «ломбард» и указание на его организационно-правовую форму.

В соответствии со ст. 7 Закона № 196-ФЗ по условиям договора займа ломбард (займодавец) передает на возвратной и возмездной основе на срок не более одного года заем гражданину (физическому лицу) - заемщику, а заемщик, одновременно являющийся залогодателем, передает ломбарду имущество, являющееся предметом залога. Договор займа оформляется выдачей ломбардом заемщику залогового билета.

В соответствии со ст. 3 Закона № 353-ФЗ в пункте 5 части 1 статьи 3 установлено понятие профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов под данной деятельностью понимается деятельность юридического органа или индивидуального предпринимательства по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет тематически привлекаемых на возрастной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона № 353-ФЗ под потребительским кредитом (займом) понимаются денежные средства, предоставленные заемщику на основании кредитного договора (договора займа), в том числе с использованием электронных средств платежа, в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Согласно ст. 4 Закона № 353-ФЗ профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями осуществляется в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности. Таким образом, лицо, не обладающее статусом банка или некредитной финансовой организации, в частности, ломбарда, не вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

Следовательно, исходя из вышеизложенного, ИП в соответствии с действующим законодательством, не вправе осуществлять ломбардную деятельность, деятельность по выдаче займов.

Вместе с тем, проведенной прокурорской проверкой установлено, что по указанному адресу комиссионного магазина «Ломбард «Корона» перед входом в магазин установлена вывеска со следующим содержанием: «Корона Ломбард», «принимаем все, лучшие условия в городе, низкий процент, деньги есть всегда, сотни товаров по супер ценам, работаем 24 часа». В магазине также распространяются визитные карточки, которые содержат следующую информацию «Корона Ломбард», «покупка, залог, низкий %, меняем». Более того, страница комиссионного магазина «Ломбард «Корона» г. Кузнецк, размещенная на сайте «ВКонтакте» содержит в себе информацию «покупка, залог, продажа», а также перечислены виды принимаемых товаров «ноутбуки, телефоны, планшеты и т.д.».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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; объектом рекламирования – товар, средство его индивидуализации, изготовитель или производитель товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные

риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; нар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для сдачи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

ыми словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

однозначаться для неопределенного круга лиц;

привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

д неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть ранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Информация, размещенная на вывесках (рекламных конструкциях) по адресу: Московская область, г. Кузнецк, ул. Белинского, 149 (комиссионный магазин «ИрионаЛомбард») и на визитках, содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: стимулирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует продвижению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым изложением не является) следовательно, является рекламой.

В рекламе содержится слово «Ломбард», что дает основание потребителям предполагать, что хозяйствующий субъект, разместивший указанную рекламу, осуществляет именно данную деятельность.

Согласно статье 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее ФЗ «О рекламе») предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

ласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в числе о его природе.

Согласно части 7 статьи 5 ФЗ «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.

Использование в рекламе комиссионного магазина слова «ломбард» в нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» вводит потребителей в заблуждение относительно характера и потребительских свойств услуг, оказываемых ИП

Потребитель при выборе товара (услуги) посредством восприятия рекламы делает свой выбор исходя из самой запоминающейся, самой понятной и самой легко понимаемой необходимой информации. В большинстве случаев используемые в рекламной информации фразы трактуются рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель, не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности приведенных в ней сведений.

В соответствии с пунктом 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» необходимо исходить из того, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, точного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

Использование, помимо того, неправомерное размещение слова «ломбард» предоставляет указанному комиссионному магазину дополнительные преимущества на рынке розничной торговли кредитами, бывшими в употреблении, поскольку привлекает внимание не только участников указанного рынка, но и еще потребителей, заинтересованных в услугах ломбарда, которые при использовании магазина могут стать дополнительными покупателями товаров, выставленных на продажу.

Использование в рекламе комиссионного магазина словосочетание «Корона Ломбард», а также в визитных карточках, не соответствуют действительности природе услуг, предоставляемых ИП, поскольку последняя в силу закона не может заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов, в связи с чем реклама нарушает пункт 2 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является незаконной.

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.

В соответствии с п.п. 5,7 ст.3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект

кламирования и (или) содержание рекламы лицо; ламораспространителем – лицо, осуществляющее распространение лампы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

од ИП относительно того, что она не является рекламодателем и ламораспространителем рассматриваемой рекламы, поскольку вывески с сматриваемой рекламой ею не устанавливались, не принимается по дующим основаниям.

дугр-ном (Арендодатель) и ИП (Арендатор) заключен Договор от 16.09.2019 н на аренду нежилого помещения, расположенного по адресу: Пензенская , г. Кузнецк, ул. Белинского, д. 149.

не отрицается факт того, что в арендуемом помещении ею осуществляется гельность комиссионной торговли.

азательства того, что до начала осуществления ею деятельности по занному адресу в данном помещении располагался ломбард с названием зона», ИП не представлены, как не представлены доказательства размещения зной рекламы до 16.09.2019.

им образом, ИП является единственным хозяйствующим субъектом, цествляющим деятельность по адресу: Пензенская обл., г. Кузнецк, ул. инского, д. 149, в связи с чем только она может являться рекламодателем и ламораспространителем рассматриваемой рекламы. Доказательства атного ИП не представлено.

им образом, в данном случае, рекламодателем и рекламораспространителем сматриваемой рекламы следует признать ИП как лицо, осуществляющее гельность в комиссионном магазине «Ломбард «Корона», расположенном по есу: г. Кузнецк, ул. Белинского, 149, в интересах которого распространялась занная реклама.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об министративных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение ламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем :онодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных стями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 зстоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на ждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных д – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста зяч рублей до пятисот тысяч рублей.

та совершения административного правонарушения - 27.03.2020.

стом совершения административного - Пензенская область, г. Кузнецк, ул. инского, д. 149.

кт совершения административного правонарушения ИП подтверждается тановлением Прокуратуры г. Кузнецка Пензенской области об

министративном правонарушении, а также материалами дела об административном правонарушении.

соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

силу ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных Кодексом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Статьей 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде административного штрафа на граждан в размере от пяти 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.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами административного 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 значение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или Закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Силу ч.1,2 ст.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.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ИП подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалась. Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и

стителного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

Согласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Согласно ст.51 Конституции Российской Федерации:

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Законом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из характера совершенного индивидуальным предпринимателем административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать индивидуального предпринимателя виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.