РЕШЕНИЕ

«09» ноября 2020г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии:	<…> -	заместителя руководителя управления;
Членов Комиссии:	<…>-	ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,
	<…>-	ведущего специалиста – эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/28-1469/2020, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <…> (далее – ИП <…>, <…>) о размещении рекламы, содержащей признаки нарушения 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»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение прокуратуры Кировского района г. Кемерово (исх. от 08.07.2020 № 1р-2020, вх. от 14.07.2020 № 3286) о рассмотрении заявления заместителя начальника Сибирского Главного Управления Центрального Банка Российской Федерации <…> (исх. от 26.06.2020 № 7/3-45/2020) о нарушении ИП <…> требований ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в местах осуществления хозяйственной деятельности.

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.

11.09.2020 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России

было возбуждено дело № 042/05/28-1469/2020 в отношении ИП <…> и назначено к рассмотрению на 09.11.2020 на 11 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

09.11.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/28-1469/2020 в отсутствие ИП <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение прокуратуры Кировского района г. Кемерово (исх. от 08.07.2020 № 1р-2020, вх. от 14.07.2020 № 3286) о рассмотрении заявления заместителя начальника Сибирского Главного Управления Центрального Банка Российской Федерации <…> (исх. от 26.06.2020 № 7/3-45/2020) о нарушении ИП <…> требований ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы в местах осуществления хозяйственной деятельности.

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.

В соответствии с представленной в адрес Кемеровского УФАС России информацией, указанные рекламные конструкции размещены без соответствующих разрешений органов местного самоуправления.

Как установлено заявителем, 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.

Частью 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламораспространителем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установлено, что установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

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.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем является ИП <…>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <…> (<…>) нарушившим

требования пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, части 9 статьи 19, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы по 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.

2. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы дела № 042/05/28-1469/2020 для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.37 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в соответствующие структурные подразделения МВД России.

Решение изготовлено в полном объеме «13» ноября 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.