

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15211/05-2018

Резолютивная часть решения объявлена 12.02.2019

Решение в полном объеме изготовлено 15.02.2019 г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления - начальник отдела С.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт К.,

- специалист-эксперт З.,

рассмотрев дело № 15211/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы комиссионного магазина «Аванс», деятельность которого осуществляет индивидуальный предприниматель З<...>кин <...> (далее - ИП З<...>кин М.Н.), ОГРНИП 316732500076430, ИНН 732191350943, содержащей признаки нарушения пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и пункта 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ИП З<...>кина М.Н., ОГРНИП 316732500076430, ИНН 732191350943, зарегистрированного по адресу: <...>,

УСТАНОВИЛА:

По обращению Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации (исх. № Т4-38-12/27730 от 07.09.2018, вх. № 4831 от 13.09.2018) о факте распространения в г. Ульяновске наружной рекламы комиссионного магазина «Аванс» Ульяновским УФАС России определением от 08.10.2018 возбуждено дело № 15211/05-2018 по признакам нарушения п.п. 1 и 4 ч. 2, п. 20 ч. 3 ст. 5 и п. 14 ст. 28 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП З<...>кин М.Н., ОГРНИП 316732500076430, ИНН 732191350943. Рассмотрение дела назначено на 06.11.2018.

ИП З<...>кин М.Н. на рассмотрение дела 06.11.2018 не явился, запрошенные определением от 08.10.2018 документы и сведения предпринимателем не представлены. Определение от 08.10.2018 (исх. № 4572-05 от 09.10.2018) направлено ИП З<...>кину М.Н. по адресу места жительства, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП), заказным письмом с уведомлением № 43206828551747 от 09.10.2018, которое адресатом не получено и возвращено 13.11.2018 в Ульяновское УФАС России с пометкой отделения почтовой связи: «Причина возврата: истёк срок хранения». Согласно сведениям, размещенным на сайте ФГУП «Почта России», 12.10.2018 имела место неудачная попытка вручения указанного заказного письма.

Определением от 06.11.2018 срок рассмотрения дела продлен до 20.12.2018, рассмотрение дела отложено и назначено на 11.12.2018.

ИП З<...>кин М.Н. на рассмотрение дела 11.12.2018 также не явился, запрошенные определением от 06.11.2018 документы и сведения предпринимателем не представлены. Определение от 06.11.2018 (исх. № 5204-05 от 07.11.2018) направлено ИП З<...>кину М.Н. по адресу места жительства, указанному в ЕГРИП, заказным письмом с уведомлением № 43206829552590 от 13.11.2018, которое адресатом не получено и возвращено 19.12.2018 в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи. По сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» 15.11.2018 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции.

Определением от 11.12.2018 рассмотрение дела № 15211/05-2018 приостановлено до установления местонахождения лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 5864-05 от 12.12.2018) Управление по вопросам миграции УМВД России по Ульяновской области (исх. б/н от 20.12.2018, вх. № 7308 от 25.12.2018) сообщило, что согласно имеющимся сведениям адрес регистрации по месту жительства (пребывания) в Российской Федерации З<...>кина М.Н.: <...>.

Определением от 14.01.2019 производство по делу № 15211/05-2018 возобновлено, срок рассмотрения дела продлен до 14.02.2019, дело назначено к рассмотрению на 12.02.2019.

ИП З<...>кин М.Н. на рассмотрение дела 12.02.2019 не явился, запрошенные определением от 14.01.2019 документы и сведения предпринимателем не представлены. Определение от 14.01.2019 (исх. № 88-05 от 14.01.2019) направлено ИП З<...>кину М.Н. по адресу места жительства, указанному в ЕГРИП, заказным письмом с уведомлением № 43206831550676 от 14.01.2019, которое по состоянию на 12.02.2019 адресатом не получено. По сведениям с официального сайта ФГУП «Почта России» 15.01.2019 имела место неудачная попытка вручения корреспонденции.

В соответствии со ст. 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - *ГК РФ*) юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считается полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно ч. 1 ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии с п. «д» ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» сведения о месте жительства индивидуального

предпринимателя в Российской Федерации содержатся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Согласно ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В соответствии с п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу п. 1 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. С учетом положения п. 2 ст. 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. Гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

В соответствии с п. 24.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Учитывая то обстоятельство, что процессуальные документы в ходе рассмотрения дела № 15211/05-2018 направлялись ИП З<...>кину М.Н. по адресу места жительства, указанному в ЕГРИП, исходя из вышеприведенных норм законодательства Российской Федерации (в том числе по аналогии права), Комиссия приходит к мнению, что в данном случае нельзя признать извещение о месте и времени рассмотрения дела стороны по делу ненадлежащим из-за неполучения указанным лицом процессуальных документов, направленных в его адрес.

Исследовав материалы дела № 15211/05-2018, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу: *«Мы выгоднее чем ЛОМБАРД... Комиссионный магазин Аванс... 0 % на 5 дней... принимаем ЗОЛОТО дорого... прием на комиссию... покупка продажа обмен»*, размещённую на баннере слева от входа в комиссионный магазин «Аванс», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Камышинская, д. 21б, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение Волго-Вятского ГУ Банка России (исх. № Т4-38-12/27730 от 07.09.2018, вх. № 4831 от 13.09.2018) о факте распространения в г. Ульяновске наружной рекламы комиссионного магазина «Аванс», нарушающей требования Федерального закона «О рекламе». К заявлению приложены фотоснимки рекламы.

Информация, размещённая на баннере слева от входа в комиссионный магазин «Аванс», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Камышинская, д. 21б, имеет следующее содержание: *«Мы выгоднее чем ЛОМБАРД... Комиссионный магазин Аванс... 0 % на 5 дней... принимаем ЗОЛОТО дорого... прием на комиссию... покупка продажа обмен»*. При этом фраза: *«Мы выгоднее, чем...»* выполнена очень мелким, значительно меньшим, чем остальной текст, шрифтом.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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.

Следовательно, информация: *«Мы выгоднее чем ЛОМБАРД... Комиссионный магазин Аванс... 0 % на 5 дней... принимаем ЗОЛОТО дорого... прием на комиссию... покупка продажа обмен»* является рекламой.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - *Федеральный закон «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.

Согласно п. 1 ст. 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции путем сравнения с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рекламе комиссионного магазина «Аванс» используется выражение: *«Мы выгоднее, чем ломбард»* без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение.

Кроме того, на баннере комиссионного магазина «Аванс» распространяется информация: *«0% на 5 дней»*.

Согласно п. 14 ст. 28 Федерального закона «О рекламе» 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 данном случае, исходя из приведенной информации: *«0% на 5 дней»*, рекламируется финансовая услуга, однако комиссионный магазин «Аванс» не может оказывать финансовые услуги.

В соответствии с п. 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Поскольку фраза: *«Мы выгоднее, чем...»* выполнена в рекламе очень мелким, значительно меньшим, чем остальной текст, нечетким шрифтом, а слово «ЛОМБАРД» - очень крупным ярким шрифтом, то имеется вероятность того, что потребитель рекламы не обратит внимание на приведенную фразу, будет думать, что в данном месте располагается ломбард.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 и 4 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее - *Федеральный закон «О ломбардах»*) ломбардом является юридическое лицо - специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение 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 ч. 2 ст. 2.3 Федерального закона «О ломбардах» регулирование деятельности ломбардов по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Центральным банком Российской Федерации.

Деятельность комиссионного магазина «Аванс» осуществляет ИП З<...>кин М.Н., ОГРНИП 316732500076430, ИНН 732191350943, не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требований Федерального закона «О ломбардах».

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

Согласно ч. 6 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2 и 3 ст. 5, а также ст. 28 указанного Федерального закона.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в данном случае является ИП З<...>кин М.Н.

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе»).

Административная ответственность за рассматриваемое нарушение Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: «*Мы выгоднее чем ЛОМБАРД... Комиссионный магазин Аванс... 0 % на 5 дней... принимаем ЗОЛОТО дорого... прием на комиссию... покупка продажа обмен*», размещённую на баннере слева от входа в комиссионный магазин «Аванс», расположенный по адресу: г. Ульяновск, ул. Камышинская, д. 21б, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и пункта 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ИП З<...>кину М.Н., ОГРНИП 316732500076430, ИНН 732191350943, предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии