

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о предупреждении по делу об административном правонарушении

город Омск

08 февраля 2022 года

№

Дело

055/04/14.3-40/2022

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) (...), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 25.01.2022 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя (...)

в отсутствие ИП (...) извещенной надлежащим образом (ходатайство вх. № 1237 от 08.02.2022),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 09.12.2021 по делу № 055/05/28-1091/2021 реклама ИП (...) была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 14 статьи 28, пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протоколом об административном правонарушении от 25.01.2022 № 055/04/14.3-40/2022 возбуждено дело в отношении ИП (...)

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России прокуратурой Кировского административного округа города Омска перенаправлены материалы Сибирского главного управления Центрального Банка Российской Федерации (далее – СГУ ЦБ РФ) по признакам нарушения комиссионным магазином «Победа» требований Федерального закона «О

рекламе».

Омским УФАС России были осуществлены выезды по указанным СГУ ЦБ РФ адресам, зафиксированы факты размещения информации:

- по пр. Комарова, д. 6 (внутри помещения рынка «Левобережный») посредством электронного табло «Аксессуары к мобильным телефонам», «Дорого», «Купим все», «Мах 1 % в сутки», Ломбард», «наушники № 3 капельки от 100 р.», «mikro SD 4 Gb 350 р. 8 Gb 440 р. 16 Gb 520 р. USB flash 8 Gb 430 р. 16 Gb 480 р. 32 Gb 650 р.», «Большой выбор», «Низкие цены»; на фронтальной стороне торгового объекта «реальные цены покупка продажа техники деньги за 5 минут высокая оценка низкая комиссия индивидуальный подход комиссионный магазин Победа Берем все меняем технику на деньги», «акция новым клиентам 7 дней без комиссии»;

на левой стороне торгового объекта «деньги под залог от 0,3 % до 1 %», «оценим любой товар, предложим максимально выгодные условия», «покупка продажа мобильные телефоны планшеты ноутбуки аксессуары огромный выбор самые низкие цены в городе»; на правой стороне торгового объекта «реальные цены покупка продажа техники деньги за 5 минут высокая оценка низкая комиссия индивидуальный подход комиссионный магазин Победа Берем все меняем технику на деньги», «оптово-розничный магазин электроника и аксессуары огромный выбор высокое качество низкие цены магазин Победа»;

- по ул. Ипподромная, д. 27 А (внутри помещения торгового комплекса «Хитрый рынок») на левой верхней стороне торгового объекта «Победа комиссионный магазин покупка продажа аксессуары огромный выбор мы лучше чем ломбард деньги под залог 0%* на 7 дней!», на левой нижней стороне торгового объекта «Покупка продажа мобильные телефоны планшеты ноутбуки аксессуары огромный выбор Самые низкие цены в городе Деньги под залог от 0, 3% до 1 %», на верхней фронтальной части «Реальные цены Продажа покупка техники Победа комиссионный магазин 0% * на 7 дней мы лучше чем ломбард Оценим любой товар, предложим максимально выгодные условия», на нижней фронтальной части «Акция выдача займов новым клиентам под залог на 7 дней без процента %* продажа мобильные телефоны планшеты ноутбуки аксессуары огромный выбор Самые низкие цены в городе Деньги под залог от 0, 3% до 1 %», на щтенедере «Победа stop лучшая цена 23 место и многое другое У нас точно дешевле Нашли дешевле? Не проблема! Покажи сотруднику магазина ссылку с ценой ниже. Получи скидку 110% от разницы цен * Огромный выбор Высокое качество», при этом более мелким относительно основного текста: «Если перед покупкой товара в наших магазинах Вам удалось найти более низкую цену на тот же товар в магазине бытовой техники и электроники одного из наших конкурентов, мы предоставим вам скидку 110% от разницы в цене! Для покупки со скидкой по акции покупатель должен подтвердить цену на такой же товар из другой торгующей организации, для этого можно использовать фото ценника, товарный чек, фото страницы интернет-каталога или ссылку. Указанные выше документы должны иметь дату, попадающую в сроки акции и содержать тот товар, на который будет сделана скидка. Аналогичный товар обязательно должен быть в наличии у конкурента. Условия акции «Скидка 110%» предоставляется на разницу между ценой на идентичный товар в Сети магазинов «Победа» и ценой в сетевых магазинах/магазинах местных региональных сетей. В акции участвует товар, который продается через сетевые магазины и магазины местных региональных сетей и имеющийся в магазине. В акции не участвует уцененный товар в магазинах, а также следующие товары конкурентов: уцененный товар, товар со скидками, товар,

участвующей в какой-либо другой рекламной акции. Акция действует на новый исправный товар конкретной модели в неповрежденной фирменной упаковке. Скидка предоставляется на момент покупки товара. После оплаты товара указанная скидка не предоставляется. Организатор оставляет за собой право вносить изменения в условия акции и размер предоставляемой скидки»;

- по пр. Мира, д. 68 на штендерах «% на залоги снижены в 2 раза мы лучше чем ломбард деньги под залог 0%* на 7 дней!», «Победа комиссионный магазин Покупка Продажа Ремонт Наклейка защитного стекла аксессуары огромный выбор», слева от входа в магазин «Победа комиссионный магазин Покупка продажа ремонт Аксессуары огромный выбор Самые низкие цены в города», над входом в магазин «Ломбард», на двери магазина «Реальные цены Продажа покупка техники Победа комиссионный магазин Мы лучше чем ломбард».

Установлено, что деятельность по указанным адресам осуществляет ИП (...)

Указанное подтверждено, в том числе договором от 02.07.2021, заключенным с МУП «Муниципальные рынки», информацией на режимных вывесках, что не оспаривается ИП (...)

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объектом рекламирования является 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.

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к деятельности комиссионного магазина и/или ломбарда, а также предоставлению денежных средств, в том числе займов (под залог имущества).

Наличие в рекламе слов и словосочетаний «ломбард», «выдача займов новым клиентам под залог на 7 дней без процента %» и т.п. свидетельствует о том, что лицо, разместившее рекламу и осуществляющее деятельность, предоставляет населению займы/денежные средства под залог.

Согласно части 1 статьи 358 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) принятие от граждан в залог движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями - ломбардами.

В соответствии с частями 3 и 6 статьи 358 ГК РФ закладываемые вещи передаются в ломбард, при этом правила кредитования граждан ломбардами под залог принадлежащих гражданам вещей устанавливаются законом о ломбардах в соответствии с настоящим Кодексом.

Ломбардом является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный реестр ломбардов в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и нормативным актом Банка России, и основными видами деятельности которого являются предоставление краткосрочных займов гражданам (физическим лицам) под залог принадлежащих им движимых вещей (движимого имущества), предназначенных для личного потребления, и хранение вещей (часть 1 статьи 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – Федеральный закон «О ломбардах»)).

Ломбарды вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в порядке, установленном Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)» (часть 1.1 статьи 2 Федерального закона «О ломбардах»).

На основании пункта 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)») профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В силу статьи 4 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Соответственно, действующим законодательством определен перечень субъектов, имеющих право осуществлять профессиональную деятельность по выдаче потребительских займов. В частности, к ним относятся кредитные организации, микрофинансовые организации, кредитные кооперативы и ломбарды.

Основным видом деятельности ИП (...) является торговля розничная телекоммуникационным оборудованием, включая розничную торговлю мобильными телефонами в специализированных магазинах (код 47.42 по ОКВЭД ОК 029-2014).

Государственный реестр ломбардов в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 2.3 Федерального закона «О ломбардах» ведется Центральным Банком Российской Федерации.

Таким образом, ИП (...). не относится к субъектам, которым в соответствии со статьей 4 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» разрешено предоставлять займы, также не включена в государственный реестр ломбардов, следовательно, не может осуществлять предпринимательскую деятельность как ломбард.

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 (часть 14 статьи 28 Федерального «О рекламе»).

Реклама комиссионного магазина «Победа» содержит:

- сравнение со всеми ломбардами за счет использования фразы *«мы лучше, чем ЛОМБАРД»*;
- утверждение о том, что в сети комиссионных магазинов «Победа» *«самые низкие цены в городе»* при отсутствии критерия сравнения, имеющего объективное подтверждение.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 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.

Сравнение предполагает такую подачу информации, в которой сопоставляются два и более явления, исследуются их параметры, сходство или различие. Применительно к сравнению товаров это может осуществляться как путем прямого сопоставления конкретных характеристик, свойств, параметров изделий, так и уподобления одного изделия другому либо указанием на их различность. К некорректному сравнению должно относиться такое, которое противопоставляется корректному. В толковом словаре термин «корректный» определяется как «вежливый, тактичный, учтивый», а также «правильный, точный». Соответственно для целей определения понятия некорректного сравнения необходимо понимать неточное, неправильное сравнение. При этом приводимые в таком сравнении сведения являются в принципе достоверными, однако их компоновка или выбор создают определенную несовместимость. Так, некорректным может быть признано сравнение, которое основано на несопоставимых фактах, при котором создается общее, вводящее в заблуждение впечатление (относительно самой возможности сравнения), при сравнении необъективных характеристик (письмо ФАС России от 30.09.2011 № АК/37027 «О рекламе оккультных услуг и недобросовестной рекламе»).

Некорректным сравнением является указание на преимущество предлагаемых комиссионным магазином «Победа» (ИП (...)) услуг перед услугами ломбардов, при этом правовое регулирование деятельности указанных хозяйствующих субъектов различно.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» 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.

Использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами посредством употребления слова «самые» должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В рекламе критерий сравнения не указан, соответственно, такая реклама будет считаться недостоверной.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из материалов дела, ИП (...) является и рекламодателем, и рекламодателем.

Ответственность за нарушение требований части 14 статьи 28, пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель (статья 38 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, -

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.

Таким образом, ИП (...), имея возможность для соблюдения требований части 14 статьи 28, пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершила административное правонарушение, ответственность за которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является сентябрь 2021 года.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП (...)

установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/14.3-40/2022, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании 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.

Согласно частям 1, 2 и 3 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. 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 может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> подтверждают, что ИП (...) является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 10.01.2021).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП (...) административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является

справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать индивидуального предпринимателя (...) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к ней меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде предупреждения за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления

_____ (...)

