

РЕШЕНИЕ

по делу №014/05/28-2506/2020

по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск

резольютивная часть оглашена: 15 октября 2020 года

изготовлено в полном объеме: 19 октября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<....> – заместителя начальника отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии,

при участии:

от лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП <...> (ИНН: 143521288494, ОГРНИП 315144700014671);

от заинтересованного лица ООО «Лимон» (ИНН 1435352810, ОГРН 120140006081): <...>, директор,

в отсутствии:

заявителя Дальневосточного главного управления Центрального банка Российской Федерации: извещены надлежащим образом о времени месте рассмотрения дела, направили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя,

рассмотрев по существу дело № 014/05/28-2506/2020 возбужденное по обращению отдела противодействия нелегальной деятельности Дальневосточного главного управления Центрального банка Российской Федерации №Т7-46-9/20187 от 28.08.2020, вх.№9285п от 31.08.2019, в котором указываются факты распространения на территории г. Якутска по адресу: ул. Пояркова 12 рекламы финансовых услуг, оказываемых ООО «Лимон» (ИНН 1435352810, ОГРН 120140006081) с использованием рекламных конструкций, монтированных на внешнюю стену здания с признаками нарушения части 13 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

у с т а н о в и л а:

31.08.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение ДГУ ЦБ РФ, в котором сообщается о факте распространения на территории г. Якутска рекламы об осуществлении

профессиональной деятельности финансовой организации (услуг по выдаче займа) ООО «Лимон» с признаками нарушения части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Заявитель указывает, что ООО «Лимон» позиционирует себя в рекламе, как финансовая организация (ломбард) по выдаче займа под залог цифровой и бытовой техники, не являясь ломбардом в силу закона.

Заявитель указывает, что на фасаде здания и над входом к помещениям комиссионного магазина «Лимон», размещен рекламный баннер следующего содержания: «Займы под залог 721-001». Сочная оценка имущества. Моментальное оформление сделки. Минимальная комиссия. Приятная система лояльности. Идеальный сервис. Деньги есть всегда». В рекламе используется логотип «Лимон». В обращении приложены фотографии с места распространения рекламы от 04.08.2020.

Заявитель указывает, что ООО «Лимон» являясь комиссионным магазином, позиционирует в рекламе себя, как ломбард, и фактически осуществляет предоставление услуг по выдаче потребительских займов под залог цифровой техники, не имея права осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

01.09.2020 антимонопольным органом возбуждено производство по делу №014/05/28-2506/2020 по факту распространения рекламы ООО «Лимон» с признаками нарушения части 7 статьи 7, части 13 и 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», лицом, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе признано ООО «Лимон» (ИНН 1435352810677000, ОГРН 120140006081).

15.09.2020 определением о продлении и об отложении рассмотрения дела №014/05/28-2506/2020 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в целях объективного, всестороннего и полного рассмотрения дела, в связи поступлением в ходе рассмотрения дела в антимонопольный орган ходатайства ООО «Лимон» о привлечении к участию в деле ИП <...> в качестве лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рассмотрение дела отложено. Определением в связи необходимостью получения запрошенных документов по вопросу производства, размещения и распространения рекламы комиссионного магазина «Лимон» к участию в деле в качестве рекламодателя привлечен ИП <....>.

15.10.2020 в ходе рассмотрения дела по существу, ИП . сообщил, что ООО «Лимон» не имеет отношение к вопросам производства и распространения рассматриваемой рекламы. Уточнил, что реклама изготавливалась и размещалась по договору возмездного оказания услуг, заключенного между ООО «КотейнерДжекаДениэлса» и ИП . от 10.05.2020, содержание рекламы определялось самим ИП в настоящее время распространение рекламы прекращено, что подтверждается протоколом об административном правонарушении от 17.09.2020 составленным Управлением Строительного округа ОА города Якутска в отношении ИП ., а также фотографиями с места распространения рекламы.

ИП уточнил, что работает как комиссионный магазин «Лимон», принимает на

реализацию бывшего в употреблении имущества граждан, которое продает ООО «Лимон».

На вопрос Комиссии по каким условиям осуществляется скупка и продажа имущества, пояснил, что ИП Бажуткин А.Н. по договору комиссии, как комиссионер скупает у граждан (комитентов) имущество (цифровую и бытовую технику). При этом, до реализации в счет будущих продаж комиссионер передает авансом комитенту часть денежных средств, комиссионное вознаграждение составляет 552 рубля. Срок реализации 30 рабочих дней.

Директор ООО «Лимон» <...> сообщил, что общество не имеет отношение к рассматриваемой рекламе, уточнил, что в июне 2020 г. общество собиралось получить разрешение на осуществление услуг микрофинансовой организации, в связи с чем арендовало помещение у ИП, но в связи изменениями планов у инвестора, данная идея не реализовалась, в связи с чем в настоящее время общество осуществляет деятельность ремонта и продажи бывших употреблении товаров в одном помещении, где ИП осуществляет деятельность комиссионного магазина «Лимон».

На вопрос Комиссии, кто выдает займы под залог техники, представитель ООО «Лимон» сообщили, что займы не выдаются, комиссионный магазин в лице ИП, осуществляет скупку имущества, а общество выкупает сданное ИП (в комиссионный магазин) имущество и осуществляет их продажу.

Заслушав объяснения лиц, участвующего в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В рассматриваемой рекламе комиссионного магазина «Лимон» содержится следующая информация: «Займы под залог 721-001». Сочная оценка имущества. Моментальное оформление сделки. Минимальная комиссия. Приятная система лояльности. Идеальный сервис. Деньги есть всегда». В рекламе используется логотип «Лимон», указан номер телефона комиссионного магазина «Лимон»: «721-001».

Рассматриваемая реклама распространяется с использованием двух рекламных конструкций, размещенных на внешней стене входной группы комиссионного магазина «Лимон» по адресу: г. Якутск, ул. Пояркова 12.

Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 № 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В силу пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается 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 продвижению на рынке.

Совокупное содержание рассматриваемой рекламы, дает основание полагать, что объектом в рассматриваемой рекламе выступают финансовые услуги по выдаче займов под залог цифровой техники, информация направлена на

привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно к деятельности финансовой организации, при этом, исходя использования логотипа «Лимон», а также указания телефонного номера 721-001, создается впечатление, что выдачу потребительского займа в залог, осуществляет ООО «Лимон».

Согласно статье 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Вместе с тем, заявитель указывает, что ООО «Лимон» не внесено в Книгу государственной регистрации кредитных организаций, лицензия на осуществление банковской деятельности не выдавалась и не относится к числу субъектов, имеющих право осуществлять деятельность по привлечению денежных средств физических и юридических лиц в депозиты, а распространение рекламы об оказании незаконных финансовых услуг, противоречит требованиям части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в силу части 14 статьи 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.

Заявитель указывает, что ООО «Лимон» не является ни ломбардом, ни микрофинансовой организацией, не состоит в государственном реестре профессиональных кредиторов Банка России, размещенных в сводном реестре на сайте: <http://cbr.ru/>.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме ФАС России от 13.08.2010 №АК/26483 «Об усилении контроля за рекламой финансовых услуг» в рекламе финансовых услуг существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

Согласно правовой позиции, выраженной Высшим арбитражным судом РФ в постановлении Пленума от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и

недостоверная реклама не допускаются.

В ходе рассмотрения дела в материалы дела ООО «Лимон» представлена информация, что отношение к производству и размещению рассматриваемой рекламы имеет ИП , данные обстоятельства подтверждаются договором возмездного оказания услуг от 10.05.2020 между ООО «КотейнерДжекаДениэлса» и ИП .

Материалами дела установлено, что рассматриваемая реклама размещалась ИП Б. в мае 2020 года в интересах комиссионного магазина «Лимон».

Таким образом, материалами дела подтверждается, что рекламодателем, а равно рекламораспространителем выступает ИП . При этом, как установлено в ходе рассмотрения дела, ООО «Лимон» отношение к вопросам производства и распространения рассматриваемой рекламы не имеет.

В рассматриваемой рекламе комиссионного магазина «Лимон», при указании о выдаче займа под залог, указан номер телефона 721-001, который с 27.07.2020 используется ООО «Лимон» для осуществления деятельности.

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

Таким образом, из представленного в материалы дела ООО «Лимон» договора комиссии, установлено, что под вывеской комиссионного магазина «Лимон» по адресу: г. Якутск, ул. Пояркова, 13, кв. 53 деятельности комиссионного магазина осуществляет ООО «Лимон».

Данные обстоятельства подтверждаются письмом ООО «Лимон» от 11.09.2020, согласно которому Общество осуществляет деятельность комиссионного магазина по данному адресу, для этих целей Обществом на основании договора субаренды нежилого помещения от 10.06.2020 с ИП Бажуткиным А. арендовано помещение под офис общей площадью 45 кв.м по адресу: г. Якутск, ул. Пояркова, д. 12, кв. 53. Также осуществление комиссионной деятельности ООО «Лимон» подтверждает, представленное самим Обществом договор комиссии №АА001337 от 28.09.2020. Согласно настоящему договору комиссии комитент сдает комиссионеру сотовый телефон на сумму 3 250 рублей, срок реализации 30 дней, при этом, настоящий договор может быть расторгнут по соглашению сторон до 28.10.2020, если данное имущество не было реализовано, в этом случае комитент должен вернуть комиссионеру сумму продажи имущества, а также оплатить комиссионное вознаграждение. В случае если комитент расторгает договора после 28.10.2020, то кроме суммы оценки и вознаграждения, комитент должен оплатить неустойку. При этом, комиссионное вознаграждение составляет 13,8% (30 дней) или 0,46% в день от суммы продажи, неустойка начисляется в размере 2% в день от суммы оценки.

Таким образом, согласно условиям договора комиссии №АА001337 от 28.09.2020 при расторжении договора до 28.10.2020 комитент оплачивает 3 698 рублей, а также комиссионное вознаграждение в размере 448 рублей.

Анализ настоящего договора комиссии №АА001337 от 28.09.2020 заключенного между Обществом и гражданином (комитентом), что комитент передает имущество, а комиссионер принимает имущество, оценивает на определенную сумму, выдает данную сумму авансом в день заключения договора и приема имущества, а через определенный срок (до 30 дней), комитент выкупает свое имущество и платит проценты в размере 13,8 % (0,46% в день) за пользование чужими денежными средствами.

Материалами дела установлено, что согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Лимон» заявлена деятельности по кодам ОКВЭД – 47.99.5 Деятельность по осуществлению розничных продаж комиссионными агентами вне магазинов.

Таким образом, материалами дела установлено, что Общество фактически осуществляет завуалированную деятельность ломбарда, то есть выдачу займов гражданам под залог имущества, поскольку, передавая денежные средства гражданам до реализации переданного имущества, осуществляет возмездное хранение такого имущества с взиманием вознаграждения, определенного действующей системой тарифов, что характерно для договоров займа, а не договора комиссии.

Факты осуществления Обществом незаконной финансовой деятельности, также подтверждаются устными пояснениями директора ..., который сообщил, что комиссионный магазин «Лимон» выдает денежные средства сразу в виде аванса после того, как клиент сдал имущество (устройство), до продажи сданного на реализацию по договору комиссии имущества.

Профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов может осуществляться только определенным кругом юридических лиц, поэтому осуществление ее обычными коммерсантами без получения лицензии или специального статуса не допускается

Таким образом, материалами дела установлен факт осуществления ООО «Лимон» деятельности по предоставлению потребительских займов под залог сдаваемой цифровой техники.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» финансовая услуга – банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно статье 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Кроме того, в силу части 14 статьи 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.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов – это деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

При этом согласно статье 4 Закона о потребительском кредите профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов некредитными финансовыми организациями осуществляется в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Такой порядок деятельности установлен Федеральными законами «О ломбардах», «О кредитной кооперации», «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», «О сельскохозяйственной кооперации».

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

Согласно пункту 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов представляет собой деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

Профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов может осуществляться только определенным кругом юридических лиц, поэтому осуществление ее обычными коммерсантами без получения лицензии или специального статуса не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «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.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе», потребителями рекламы считаются лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама (неопределенный круг лиц).

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о рекламируемом продукте приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми финансовыми услугами.

В рассматриваемой рекламе комиссионного магазина «Лимон», указывается о выдаче займов под залог, указан номер телефона ООО «Лимон», что приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми финансовыми услугами, что противоречит требованиям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В материалы дела ИП представлен договор комиссии №АЕ000048 от 15.10.2020 из содержания которого следует, что гражданин (комитент) поручает комиссионеру за вознаграждение совершать от своего имени, но за счет комитента сделку по реализации имущества комитента по адресу г. Якутск, пр. Ленина 45В. При этом, комиссионер в счет будущих продаж передает авансом комитенту часть денежных средства в размере 4000 рублей, договор вступает в силу с момента подписания сторонами на 30 календарных дней до 14.11.2020. При этом, в случае досрочного расторжения договора комитент обязан в соответствии со статьей 1001 ГК РФ уплатить комиссионеру вознаграждение в размере 552 рублей и неустойку не менее 200 рублей за исполнение комиссионного поручения и сумму аванса в размере 4000 рублей. Настоящий договор имеет силу акта приема-передачи, согласованная сторонами цена реализации товара составляет 4000 рублей.

Исходя из содержания договора комиссии №АЕ000048 от 15.10.2020 заключенного между ИП и комитентом, местом исполнения комиссионного поручения, а также нахождения комиссионного магазина является другой адрес, который на осуществление деятельности ИП деятельности комиссионного магазина, а также осуществления незаконной финансовой деятельности.

Таким образом, реклама о выдаче займа под залог ИП . размещена и распространяется фактически с момента подписания договора субаренды (10.06.2020) помещения в интересах ООО «Лимон», материалами дела установлено, что распространение рекламы прекращено после 17.09.2020, что подтверждается протоколом от 17.09.2020 составленным Управлением Строительного округа ОА города Якутска в отношении ИП .

Таким образом, реклама ИП распространённая с использованием рекламных конструкции, монтированных на внешнюю стену здания, расположенного по адресу г. Якутск, ул. Пояркова 12 является ненадлежащей, поскольку нарушает требования части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 13 и части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой

ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Материалами дела установлено, что рекламодателем ненадлежащей рекламы займа под залог выступает ИП . Данные обстоятельства подтверждаются материалами дела, а именно письменными пояснениями Общества, ИП ., договором возмездного оказания услуг от 10.05.2020 между ООО «КотейнерДжекаДениэлса» и ИП ., согласно которым содержание рекламы определялось ИП .

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 5, 7, 28 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 статьи 14.3, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП – влечет наложение административного штрафа.

15.10.2020 в ходе рассмотрения дела ИП , сообщил, что распространение рекламы прекращено, при этом, в материалы дела представлены доказательства устранения нарушения, а именно фотографии с места распространения рекламы. При таких обстоятельствах, необходимость в выдаче предписания обязательного для исполнения предписания ИП . не имеется.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 13 и части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу ИП <....> о выдаче займов под залог, распространенную с 10.05.2020 по 17.09.2020 с использованием двух рекламных конструкций, размещенных (монтированных) на внешнюю стену здания, расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Пояркова д. 12 ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 и части 13, части 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. ИП Бажуткину А.Н в связи устранением нарушения законодательства о рекламе предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе;
3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения настоящего решения.