

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу № 063/04/14.3-603/2020
об административном правонарушении

01 октября 2020 г.
Самара

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-603/2020, возбужденного в отношении <...> (<...>), в отсутствие <...>, УСТАНОВИЛ:

В адрес Самарского УФАС России поступило заявление Волго-Вятского ГУ Банка России (исх.№ Т4-38-6/4887ДСП от 20.02.2020 г./ вх. № ДСП-031 от 02.03.2020г.) о наличии в действиях ИП <...> признаков нарушения рекламного законодательства. Как следует из заявления Волго-Вятского ГУ Банка России ИП <...> осуществляет деятельность на территории Самарской области под брендом «Империал». По адресам: г. Самара, ул. Гагарина, д. 153, ул. Победы, д. 87, пр-к Кирова, д. 66 в помещениях, оборудованных отдельны выходом на улицу, располагаются офисы компании. Над входом в офис по адресу: г. Самара, ул. Гагарина, д. 153 имеется вывеска: «ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ. 24 часа. Без выходных. Комиссионный магазин, агентство недвижимости, турагентство, солярий. Добро пожаловать!» и вертикальной рекламной конструкцией с надписями: «ЛОМБАРД, МАГАЗИН».

Над входом в офис по адресу г. Самара, ул. Победы, д. 87 размещена вывеска: «МЫ ЛУЧШЕ ЧЕМ ЛОМБАРД,ИМПЕРИАЛ.24 часа», рядом со входом размещен баннер, содержащий информацию: «6 % в месяц для всех. При входе в офис размещен рекламный стенд: «Ломбард Империял. 6 % в месяц для всех. ЗАЙМЫ. 8 (846) 9909000, ул. Победы, 87». На стене при входе размещена табличка: «ИП <...> режим работы круглосуточно». По адресу г. Самара, пр-т Кирова, д. 66 вход в офис также оборудован вывеской и баннерами содержания: «МЫ ЛУЧШЕ ЧЕМ ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ. 24 часа. ДЕНЬГИ ЕСТЬ ВСЕГДА».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» Ломбардом является 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 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)».

ИП <...> не имеет статуса кредитной организации или некредитной финансовой организации, не состоит в государственных реестрах, ведение которых осуществляется Банком России (в том числе, Государственном реестре ломбардов), не поднадзорен Банку России, и не относится к субъектам, которые в соответствии со ст. 4 Закона № 353-ФЗ имеют право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских кредитов (займов).

Согласно п. 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В п. 18 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор

практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» разъяснено, что по смыслу статьи 2 ФЗ «О рекламе» под таковой понимаются сведения, распространяемые исключительно для формирования и поддержания интереса к юридическому или физическому лицу, его товарам, идеям и начинаниям.

Согласно части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара (п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»). Использование слова «Ломбард» содержит признаки п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе». Акцентирование внимания потенциального потребителя происходит на слове «ЛОМБАРД», поскольку оно выполнено крупным шрифтом. У обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, может сложиться впечатление, что в данном месте располагается ломбард – специальный субъект, оказывающий финансовые услуги по выдаче займов под залог движимого имущества.

Кроме того, некорректное сравнение со всеми ломбардами за счет использования фразы «МЫ ЛУЧШЕ ЧЕМ ЛОМБАРД» и отсутствие критерия сравнения, имеющего объективное подтверждение, может свидетельствовать о наличии признаков нарушения требований п. 1 ч. 2 ст. 5 ФЗ № 38-ФЗ, в соответствии с которым недобросовестной признается реклама, содержащая некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной судам необходимо исходить из следующего.

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, путем употребления слов "лучший" должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

ИП <...>, не обладая статусом ломбарда и не выполняя требований Закона № 196-ФЗ, привлекает к себе внимание потребителей, использование обозначение «Ломбард», в связи с чем, получает преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности, нарушая этим права других хозяйствующих субъектов, действующих на рынке услуг ломбардов, а также вводя граждан в заблуждение относительно характера оказываемых услуг и гарантий, которые предоставляются гражданам законодательством о ломбардной деятельности.

Самарским УФАС был направлен запрос (исх. № 3071/8 от 25.03.2020г.) в Администрацию Промышленного внутригородского района г.о. Самара, в ходе которого было установлено, что в помещении дома № 66 по пр. Кирова осуществляет деятельность ИП <...> 445030, г. Тольятти, ул. Автостроителей, д. 11А.

Самарским УФАС России был также направлен запрос в ПАО «Мегафон»

(исх. 3070/8 от 25.03.2020) о предоставлении информации о лице, с которым заключен договор на обслуживание телефонного номера: 8 (846) 990-99-00.

ПАО «Мегафон» предоставило информацию о том, что абонентский номер <...>

и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» юридическое лицо, приобретает статус микрофинансовой организации со дня внесения сведений о нем в государственный реестр микрофинансовой организации.

Согласно п. 2 ст. 11 Налогового кодекса РФ индивидуальные предприниматели – это физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Таким образом, индивидуальные предприниматели, являясь физическими лицами, не относятся к числу лиц, которые могут осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

В соответствии с п.п. 1,6 ст. 358 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.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» от 21.12.2013 № 353-ФЗ (далее – ФЗ «О потребительском кредите (займе)») профессиональная деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течении одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» ломбардом является юридическое лицо – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей.

Кроме того, в соответствии с ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – Закон «О ломбардах») ломбард вправе ежедневно с 8 до 20 часов по местному времени принимать в залог и на хранение движимые вещи (движимое имущество), принадлежащее заемщику или поклажедателю и предназначенные для личного потребления, за исключением вещей, изъятых из оборота, а также вещей, на оборот которых законодательством Российской Федерации установлены соответствующие ограничения.

<...> ломбардом не является (в государственный реестр ломбардов не внесено, отчетность не представляет), однако согласно информации, отраженной в вышеуказанной рекламе, осуществляет выдачу займов под рекламными конструкциями «ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ 24 часа. Без выходных. Комиссионный магазин, агентство недвижимости, турагентство, солярий. Добро пожаловать! Мы ЛУЧШЕ ЧЕМ ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ 6% в месяц для всех ЗАЙМЫ 8 846 9909000 ДЕНЬГИ ЕСТЬ ВСЕГДА» без соответствующей лицензии (специального разрешения).

Таким образом, указанная реклама содержит признаки нарушения ч. 7 ст. 7 Закона «О рекламе».

Из текста рекламных конструкций «ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ 24 часа. Без выходных.

Комиссионный магазин, агентство недвижимости, турагентство, солярий. Добро пожаловать! МЫ УЧШЕ ЧЕМ ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ 6% в месяц для всех ЗАЙМЫ 8 846 9909000 ДЕНЬГИ ЕСТЬ ВСЕГДА», не представляется возможным определить лицо оказывающее услугу, следовательно, данная реклама содержит не соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемого товара и в ней отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Таким образом, вышеуказанная реклама содержит признаки нарушения п. 20 ч. 3, ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

<...> является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Договорами аренды нежилых помещений от 13.11.2019 г., 01.01.2020 г. (г. Самара, ул. Гагарина, 153, ул. Победы, 87, пр. Кирова, д. 66 торговой площадью 6 кв.м.);
2. Актами приема-передачи нежилых помещений в аренду от 13.11.2019 г., 01.01.2020 г., по адресам (г. Самара, ул. Гагарина, 153, ул. Победы, 87, пр. Кирова, д. 66);
3. Ответами ПАО «Мегафон» о предоставлении информации (вх. №№ 3087-з от 07.04.2020 г., 6174-з от 02.07.2020 г.),
4. Ответом ПАО «Ростелеком» о предоставлении информации (вх. № 6281-з от 06.07.2020 г.).

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (ст. 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламодателей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствовали сведения об устранении п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в действиях <...> в связи с чем, Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу о наличии оснований для выдачи предписания.

Комиссия Самарского УФАС России 24.07.2020 г. приняла решение о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а именно п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе» в отношении <...> и выдала ему предписание об прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе.

Дата совершения административного правонарушения – 02.03.2020 г. (дата поступления заявления Волго-Вятского ГУ Банка России в Самарское УФАС России, место совершения административного правонарушения - г. Самара.

В адрес <...> 27.07.2020 г. было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-603/2020 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3

КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 21.08.2020 г., что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 27.07.2020, кассовым чеком от 28.07.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312346532911 и атрибутом «вручение адресату».

В назначенную дату и время на составление протокола лицо не явилось, уведомлялось надлежащим образом, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 2 от 27.07.2020, кассовым чеком от 28.07.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312346532911 и атрибутом «вручение адресату».

Поскольку <...> документы, запрошенные определением о возбуждении дела № 063/04/14.3-603/2020 об административном правонарушении, на дату составления не были представлены, срок проведения административного расследования был продлен на 1 месяц в связи с необходимостью исследования дополнительных обстоятельств и материалов дела (определение о продлении срока административного расследования по делу № 063/04/14.3-603/2020 об административном правонарушении от 21.08.2020 исх. № 10879/8).

В адрес <...> было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по делу № 063/04/14.3-603/2020 (исх. № 10878/8 от 21.08.2020 г.), содержащее дату составления протокола 16.09.2020 г. в 14.00.

31.08.2020 г. в адрес Самарского УФАС России поступили пояснения <...>, запрашиваемые Определением от 24.07.2020 г. документы.

В назначенную дату и время на составление протокола <...> не явился, лицо уведомлялось надлежащим образом, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 2 от 26.08.2020, кассовым чеком от 27.08.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312347160977 и атрибутом «неудачная попытка вручения».

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-603/2020 об административном правонарушении от 16.09.2020 № 11699/8 дело назначено к рассмотрению на 01.10.2020г.

В назначенную дату и время на рассмотрение дела (01.10.2020) представитель <...> не явился, уведомлялся надлежащим образом что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 18.09.2020, кассовым чеком от 21.09.2020 г., отчетом об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312349010744 и атрибутом «неудачная попытка вручения».

Факт совершения правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 063/04/14.3-603/2020 об административном правонарушении, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения № 063/04/14.3-603/2020 к административной ответственности, установленной частью 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении дела учтены нормы части 3 статьи 4.1, статей 4.2 и 4.3 КоАП РФ, наличие обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность не установлено.

Также рассмотрен вопрос о возможности применения норм статьи 2.9 КоАП РФ, оснований для признания правонарушения малозначительным не установлено. Правонарушение совершенно виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению при размещении

указанной выше рекламы.

В свою очередь, возможность привлечения лица к административной ответственности не поставлена законодателем в зависимость от наступления вредных последствий и причинения материального ущерба.

При этом прекращение правонарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии факта нарушения, а также о признании его малозначительным. Данная позиция закреплена Постановлением Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях». При этом согласно пункту 18.1 данного Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, установив виды административных наказаний и правила их назначения, предусмотрел возможность замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением. Одним из условий осуществления указанной замены является отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

Оценив обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, а также отсутствие сведений о юридическом лице в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, должностное лицо не усмотрело оснований для применения в отношении <...> положений ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Учитывая то, что в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ответственность физических лиц за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе предусмотрена в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, а также принципы дифференцированности, соразмерности, справедливости административного наказания, индивидуализации ответственности за совершенное правонарушение, степени вины нарушителя, наступившие последствия, имущественное и финансовое положения привлекаемого к ответственности юридического лица, назначение суммы штрафа (2500 рублей), в пределах размеров санкций, предусмотренных частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, является соразмерным характеру и последствиям совершенного административного правонарушения.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе», статьями 4.1 — 4.3, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 31.5 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным <...> (<...>) в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившееся в нарушении требований рекламного законодательства, в части размещения рекламы следующего содержания: ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ 24 часа. Без выходных. Комиссионный магазин, агентство недвижимости, турагентство, солярий. Добро пожаловать! МЫ ЛУЧШЕ ЧЕМ ЛОМБАРД ИМПЕРИАЛ 6% в месяц для всех ЗАЙМЫ 8 846 9909000 ДЕНЬГИ ЕСТЬ ВСЕГДА», по адресам: г. Самара, ул. Гагарина, 153, ул. Победы, 87, пр. Кирова, д. 66, поскольку она содержит нарушения требований п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе»;
2. Применить к <...> (<...>) меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение требований п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе» в

размере 2500 (две тысячи пятьсот) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение требований п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5, ч. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе», зачисляется в полном объеме на следующий счет:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

Счет: 40101810822020012001 в Отделение Самара г. Самара

БИК 043601001

Л/с 04421188490 в УФК по Самарской области

ОКТМО 36701330

УИН 16100500000000694020

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

Отправитель: <...>

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ за нарушение ФЗ «О рекламе» согласно постановлению Самарского УФАС России от 01.10.2020 г. по делу № 063/04/14.3-603/2020.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления

<...>

Дача выдачи исполнительного документа

Вступило в законную силу

Подлежит немедленному исполнению

Штраф не оплачен