Индивидуальному предпринимателю

<...>

Заместителю начальника

Сибирского ГУ Банка России

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/28-791/2023

«10» ноября 2023г. г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:	<...> -	временно исполняющей обязанности руководителя управления;
Членов Комиссии:	<...> -	начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
	<...> -	главного специалиста-эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/28-791/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (адрес:<...>, далее – ИП <...>) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, частей 13, 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение Сибирского ГУ Банка России (исх. от 18.05.2023 № Т6-30/6363, вх. от 30.05.2023 № 5012/23) о наличии признаков нарушения требований ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...>. Из обращения следует, что ИП <...> под брендом «Ваш комиссионный магазин» осуществляет деятельность по предоставлению потребительских займов с признаками нелегальной по адресу: 652518, Кемеровская область-Кузбасс, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Коммунистическая, д. 26 (фотографии имеются в материалах), при этом свою деятельность сопровождает с использованием рекламы на фасаде здания, на оконном стекле, на входной двери следующего содержания: «САМАЯ ВЫСОКАЯ ОЦЕНКА В ГОРОДЕ» «СКУПКА ЗАЛОГ РЕАЛИЗАЦИЯ РАССРОЧКА» «ЗАЛОГ ПОД 0,5%». При рассмотрении поступившего обращения Кемеровским УФАС России установлено следующее: Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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. При этом в соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 ФЗ «О рекламе» данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера. Кроме того, согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака. В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой. При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой. К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе. Так, указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, адреса и режима ее работы относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения. Следовательно, информация «Ваш комиссионный магазин» не является рекламой, так как размещена в месте осуществления деятельности организации, не преследует целей, связанных с рекламой, а является вывеской, следовательно,

признаки нарушения требований ФЗ «О рекламе» в данном случае отсутствуют. Вместе с тем, в размещенной по адресу: 652518, Кемеровская область-Кузбасс, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Коммунистическая, д. 26 на фасаде здания, на оконном стекле, на входной двери рекламе следующего содержания: «САМАЯ ВЫСОКАЯ ОЦЕНКА В ГОРОДЕ» «СКУПКА ЗАЛОГ РЕАЛИЗАЦИЯ РАССРОЧКА» «ЗАЛОГ ПОД 0,5%», присутствует слово «ЗАЛОГ», что дает основание потребителям финансовых услуг полагать, что субъект, разместивший указанную рекламу, осуществляет именно данную деятельность. В соответствии с частями 1, 4 статьи 2, частью 7 статьи 2.6 Федерального закона от 19.07.2007 № 196 - ФЗ «О ломбардах» (далее - ФЗ «О ломбардах»), ломбардом является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный реестр ломбардов в порядке, предусмотренном настоящим ФЗ «О ломбардах» 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. Ломбард должен иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Ломбард вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) на иностранных языках. Полное фирменное наименование и (при наличии) сокращенное фирменное наименование ломбарда должны 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 части 2 статьи 2.3 ФЗ «О ломбардах» регулирование деятельности ломбардов по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Центральным Банком Российской Федерации. Присутствующее в рекламе, размещенной по вышеуказанному адресу слово «ЗАЛОГ» не соответствует действительности о природе услуг, предоставляемых ИП <...>, поскольку последний не осуществляет деятельность по предоставлению краткосрочных займов гражданам и хранению вещей в соответствии с ФЗ «О ломбардах», в связи с чем, реклама нарушает пункт 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». ИП <...> осуществляя деятельность под видом ломбарда, при этом не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требований ФЗ «О ломбардах», вводит граждан в заблуждение относительно гарантий, которые им предоставляются законодательством о ломбардной деятельности, посредством размещения рекламы и привлекает к себе внимание потребителей, получает преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности. Сведения об ИП <...> не содержатся в Государственном реестре ломбардов Банка России, в связи с чем, ИП <...> не является финансовой организацией, наделенной правом осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов. 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 - правовой форме не относится. 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. ИП <...> не является финансовой организацией, наделенной правом осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов. Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Пунктом 1 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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»» (далее - Постановление) 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. Пунктом 29 Постановления установлено, что 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. В связи с этим, использование в рекламе терминов в превосходной степени «самый», «лучший», «абсолютный», «№ 1» должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Подобные утверждения необходимо сопровождать ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной. 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. Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально. Таким образом, использование в рекламе ИП <...> термина: «САМАЯ ВЫСОКАЯ ОЦЕНКА В ГОРОДЕ» не сопровождается ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных и достоверность его не подтверждена, следовательно, вступает в противоречие с пунктом 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». 21.06.2023 определением о возбуждении дела по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/28-791/2023 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 27.07.2023 на 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «28 июня 2023 14:56 неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела) и заявителю заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «27 июня 2023 10:08 вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела), а также по электронным адресам ИП <...> и заявителя, имеющихся в материалах дела. 27.07.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/28-791/2023 в отсутствии ИП <...>, заявителя. Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотрение дела отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу. 27.07.2023 определением Кемеровского УФАС России дело № 042/05/28-791/2023 в отношении ИП <...> было отложено на 31.08.2023 на 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «05 августа 2023 09:43 неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела) и заявителю заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «03 августа 2023 10:16 вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела), а также по электронным адресам ИП <...> и заявителя, имеющихся в материалах дела. 31.08.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/28-791/2023 в отсутствие ИП <...>, заявителя. Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России решила

рассмотрение дела отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу. 31.08.2023 определением Кемеровского УФАС России дело № 042/05/28-791/2023 в отношении ИП <...> было отложено на 04.10.2023 на 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «28 сентября 2023 17:02 неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела) и заявителю заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «28 сентября 2023 11:03 вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела), а также по электронным адресам ИП <...> и заявителя, имеющихся в материалах дела. В рамках рассмотрения дела № 042/05/28-791/2023 Кемеровским УФАС России в адрес Сибирского ГУ Банка России был направлен запрос (исх. от 01.09.2023 № ТМ/8077/23) со сроком предоставления информации до 20.09.2023. 21.09.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступил от Сибирского ГУ Банка России ответ (исх. от 20.09.2023 № Т6-30/12485, вх. № 8804-ЭП/23, от 02.10.2023 № 9166/23), из которого следует, что лицом, осуществляющим рекламируемую деятельность под брендом «Ваш комиссионный магазин» по адресу: г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Коммунистическая, д. 26, является ИП <...> (ИНН 421210019074) согласно информации от прокуратуры города Ленинска-Кузнецкого (письмо с исх. от 21.07.2023 № 7-1/2156-23-20320012 имеется в материалах дела). 04.10.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/28-791/2023 в отсутствие ИП <...>, заявителя. 04.10.2023 определением Кемеровского УФАС России дело № 042/05/28-791/2023 в отношении ИП <...> было отложено на 10.11.2023 на 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «10 ноября 2023 00:00 возврат из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела) и заявителю заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «10 октября 2023 11:03 вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела), а также по электронным адресам ИП <...> и заявителя, имеющихся в материалах дела. 10.11.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/05/28-791/2023 в отсутствие ИП <...>, заявителя, уведомленных надлежащим образом. Рассмотрев материалы дела Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее. В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение Сибирского ГУ Банка России (исх. от 18.05.2023 № Т6-30/6363, вх. от 30.05.2023 № 5012/23) о наличии признаков нарушения требований ФЗ «О рекламе» в действиях ИП <...>. Из обращения следует, что ИП <...> под брендом «Ваш комиссионный магазин» осуществляет деятельность по предоставлению потребительских займов с признаками нелегальной по адресу: 652518, Кемеровская область-Кузбасс, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Коммунистическая, д. 26 (фотографии имеются в материалах), при этом свою деятельность сопровождает с использованием рекламы на фасаде здания, на оконном стекле, на входной двери следующего содержания: «САМАЯ ВЫСОКАЯ ОЦЕНКА В ГОРОДЕ» «СКУПКА ЗАЛОГ РЕАЛИЗАЦИЯ РАССРОЧКА» «ЗАЛОГ ПОД 0,5%». Кемеровским УФАС России установлено, что ИП <...> осуществляет рекламируемую деятельность под брендом «Ваш комиссионный магазин» по адресу: г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Коммунистическая, д. 26, что подтверждено ответом Сибирского ГУ Банка России (исх. от 20.09.2023 № Т6-30/12485, вх. № 8804-ЭП/23, от 02.10.2023 № 9166/23). Так, в рекламе, размещенной по вышеуказанному

адресу присутствует слово «ЗАЛОГ», не соответствующее действительности о природе услуг, предоставляемых ИП <...>, поскольку последний не осуществляет деятельность по предоставлению краткосрочных займов гражданам и хранению вещей в соответствии с ФЗ «О ломбардах», в связи с чем, реклама нарушает пункт 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». 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. ИП <...> осуществляя деятельность под видом ломбарда, при этом не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требований ФЗ «О ломбардах», вводит граждан в заблуждение относительно гарантий, которые им предоставляются законодательством о ломбардной деятельности, посредством размещения рекламы и привлекает к себе внимание потребителей, получает преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности. Кроме того, сведения об ИП <...> не содержатся в Государственном реестре ломбардов Банка России, в связи с чем, ИП <...> не является финансовой организацией, наделенной правом осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов. Таким образом, у ИП <...> по своей организационно - правовой форме отсутствует право заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских кредитов и займов. Также ФЗ «О рекламе» установлено, что использование в рекламе терминов в превосходной степени «самый», «лучший», «абсолютный», «№ 1» должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Подобные утверждения необходимо сопровождать ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных. Реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной. 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. Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально. Таким образом, использование в рекламе ИП <...> термина: «САМАЯ ВЫСОКАЯ ОЦЕНКА В ГОРОДЕ» не сопровождается ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных и достоверность его не подтверждена, следовательно, признаки нарушения пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» присутствуют. Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе». Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований части 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе». В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем является ИП <...>. Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом

дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>), распространенную под брендом «Ваш комиссионный магазин» при осуществлении деятельности по предоставлению потребительских займов с признаками нелегальной по адресу: 652518, Кемеровская область-Кузбасс, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Коммунистическая, д. 26, поскольку в ней нарушены требования пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (адрес: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации 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.

Решение изготовлено в полном объеме «__» ноября 2023 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>