

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 3-01/20-2017

октября 2017 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Публичная часть решения объявлена 04 октября 2017 года.

Сессия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 3-01/20-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью по факту распространения рекламы комиссионного магазина, содержащей признаки нарушения пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступили материалы, представленные Прокуратурой Яблковского района г.Пензы и Прокуратурой Первомайского района г.Пензы.

Из представленных материалов следует, что на интернет-сайтах («Ломбарда.net», «ломбарде.com»), на вывесках (рекламных конструкциях) по адресам: г. Пенза, , а также на тротуаре в районе домов по адресам: г. Пенза, размещена реклама комиссионного магазина в которой используется слово «Ломбард».

Деятельность, указанную в рекламе, осуществляет ООО - комиссионный магазин, осуществляет покупку, продажу бывших в употреблении вещей.

Пензенским УФАС России определением от 12.09.2017 по факту распространения рекламы комиссионного магазина возбуждено дело № 3-01/20-2017 по признакам нарушения пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечено ООО.

При рассмотрении дела представитель ООО факт нарушения законодательства о рекламе признал. Пояснил, что допущенное нарушение произошло в связи с нарушением требований законодательства о рекламе.

Исследовав представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в

смотрении дела, Комиссия пришла к следующему выводу.

представленных материалов следует, что в августе-сентябре 2017 г. на вывесках (рекламных конструкциях) по адресам: г. Пенза, размещена информация следующего содержания: «МАЯК федеральная сеть. 24 часа. в МБАРД e.com Комиссионный магазин. ЛОМБАРД a.net...2.....золото, телефоны, телевизоры, игровые приставки, навигаторы регистраторы, ноутбуки, гоаппараты, инструменты...». Слова «ЛОМБАРД» обведены рамкой, при этом визуально выделяется слово «ЛОМБАРД», поскольку его буквы имеют самый большой размер;

на асфальте (ул. Кирова, 69 и 71) краской нанесены надписи следующего содержания: «Маяк.Ломбарда.net 24 часа, 2..»;

на интернет-сайтах «Ломбарда.net», «вЛомбарде.com» размещена информация следующего содержания: «Ломбард-комиссионный магазин «Маяк» выдает ссуды под залог различного имущества...», «Ломбард-магазин «Маяк» работает 24 часа скупка, залог, продажа. Золото, телефоны, ноутбуки, планшеты, электроинструмент, бытовая техника. Принимаем все!!! Принимает технику (в том числе и без документов) при наличии удостоверения личности. Ул. Калинина,».

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространенная 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; объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, изготовитель или производитель 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; услуга – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

назначаться для неопределенного круга лиц;

привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

Неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

асно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, дства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или давец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие м числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные иске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

знаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к экту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти зебителя.

ормация, размещенная на интернет-сайтах («Ломбарда.net», мбарде.com»), на вывесках (рекламных конструкциях), содержит все еделяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее нно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: дназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные 1 информирования: формирует и поддерживает интерес к объектам амирования и способствует их продвижению на рынке аналогичных услуг (по эму характеру разовым предложением не является) следовательно, является ламой.

тельность, указанную в рекламе, осуществляет ООО , видами деятельности того, согласно выписке из ЕГРЮЛ, являются торговля розничная бывшими в треблении товарами в магазинах; обработка отходов и лома драгоценных галлов; торговля автотранспортными средствами; деятельность агентов, товой торговле металлами в первичных формах; деятельность агентов, эциализирующихся на оптовой торговле играми и игрушками, спортивными арами, велосипедами, книгами, газетами, журналами, писчебумажными и ицелярскими товарами, музыкальными инструментами, часами и ювелирными елиями, фототоварами и оптическими товарами; торговля оптовая елирными изделиями; торговля оптовая золотом и другими драгоценными галлами; торговля оптовая драгоценными камнями; торговля оптовая отходами омом; торговля розничная аудио- и видеотехникой в специализированных азинах; торговля розничная бытовыми электротоварами в эциализированных магазинах; торговля розничная музыкальными записями, диолентами, компакт-дисками и кассетами в специализированных магазинах; оговля розничная лентами и дисками без записей в специализированных азинах; торговля розничная чулочно-носочными изделиями в эциализированных магазинах; торговля розничная часами в эциализированных магазинах; торговля розничная ювелирными изделиями в эциализированных магазинах; торговля розничная непродовольственными арами, не включенными в другие группировки, в специализированных азинах; торговля розничная предметами антиквариата; торговля розничная эчими бывшими в употреблении товарами; ремонт электронной бытовой иники; ремонт бытовой техники; ремонт часов и ювелирных изделий; ремонт эчих предметов личного потребления и бытовых товаров; предоставление уг парикмахерскими и салонами красоты.

- рекламе содержится слово «Ломбард», что дает основание

потребителям предполагать, что хозяйствующий субъект, разместивший указанную рекламу, осуществляет именно данную деятельность.

Согласно 1 статье 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно 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.

Согласно пункту 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 14.2. ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определения целей.

Как было указано выше, исходя из текста рассматриваемой рекламы, объектом рекламирования являются, в том числе, услуги ломбарда.

Согласно со статьей 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – ФЗ «О ломбардах») ломбардом является юридическое лицо специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов жителям и хранение вещей. При этом ломбард должен иметь полное и вправе использовать сокращенное фирменное наименование, которое должно содержать слово «ломбард» и указание на его организационно-правовую форму. Ломбард вправе принимать в залог и на хранение движимые вещи (движимое имущество),

належащие заемщику или поклажедателю и предназначенные для личного пользования, за исключением вещей, изъятых из оборота, а также вещей, на владение которых законодательством Российской Федерации установлены ответственные ограничения.

В силу части 4 статьи 2 ФЗ «О ломбардах» организации, зарегистрированной как ломбард, запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

- сведениям, внесенным в Единый государственный реестр юридических лиц (выписка из ЕГРЮЛ от 01.09.2017), наименование общества с ограниченной ответственностью «Маяк» не содержит слово «ломбард». Кроме того, из выписки из ЕГРЮЛ следует, что такой вид экономической деятельности как деятельность ломбардов (код 64.92.6 ОКВЭД2) ООО при государственной регистрации не заявлялся.

Исходя из данных обстоятельств, ООО не соответствует вышеуказанным требованиям, установленным законодательством, в связи с чем не является ломбардом и, следовательно, не вправе осуществлять ломбардную деятельность.

Использование в рекламе комиссионного магазина слова «ломбард» влечет нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» и пункта 1 статьи 14.2. ФЗ «О защите конкуренции» вводит потребителей в заблуждение относительно характера и потребительских свойств услуг, оказываемых ООО «Маяк».

На территории г. Пензы деятельность на рынке розничной торговли бывшими в употреблении товарами (ОКВЭД2 – 47.79) осуществляет ряд хозяйствующих субъектов (салон-магазин «Скупка», комиссионный магазин детских товаров «Машка», комиссионный магазин 34 и т.д.).

Кроме того, неправомерное размещение ООО на одном информационном поле словосочетанием «комиссионный магазин» слова «ломбард» предоставляет указанному комиссионному магазину дополнительные преимущества на рынке розничной торговли товарами, бывшими в употреблении, поскольку привлекает внимание не только участников указанного рынка, но и еще потребителей, заинтересованных в услугах ломбарда, которые при посещении магазина могут стать дополнительными покупателями товаров, выставленных на комиссию, что является нарушением пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» и, следовательно, пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Также на интернет-сайтах «Ломбарда.net», «Вломбарде.com» указывается на предоставление займа под залог.

Согласно части 1 статьи 990 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК) по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

ответствии с пунктом 1 Правил комиссионной торговли продовольственными товарами, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.1998 № 569, под комиссионером понимается организация независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, принимающие товары на комиссию и реализующие эти товары по договору розничной купли-продажи. Под комитентом понимается гражданин, сдающий товар на комиссию с целью продажи товара комиссионером за вознаграждение.

Таким образом, комиссионный магазин осуществляет розничную торговлю товарами в рамках договора комиссии.

При этом согласно пункту 3 статьи 2 Федерального закона от 06.12.2009 N 381-ФЗ (ред. от 31.12.2014) "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Согласно статье 1 статьи 334 ГК РФ предусмотрено, что в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за счет имущества, установленными законом.

Согласно договору комиссии, по которому товар передается на реализацию, в силу статьи 990 ГК РФ, в обязанность комиссионера входит передача комитенту всего полученного для последнего по сделке данного вида, а в обязанность комитента уплатить вознаграждение за оказанные услуги.

Таким образом, залог как обеспечение обязательств комитента либо комиссионера по договору комиссии, по которому товар передается на реализацию, не предусмотрен.

В рекламе комиссионного магазина «Ломбард» потребителям рекламы предлагается услуга «займы под залог», которую комиссионный магазин осуществлять не вправе.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламоатель.

рекламодателем вышеуказанной рекламы, распространяемой в г. Пензе, является ООО «А».

Исходя из вышеизложенного, и, основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что ООО «А» нарушило требования пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 1 Закона о рекламе целями данного закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализации права потребителей получения добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов недобросовестной рекламы.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения принимает решение (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное нарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Статьей 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа на осуществление государственного надзора в сфере рекламы, в том числе, выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России предписаний устранения нарушения требований пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ООО «А» представлено не было.

В связи с чем Комиссия Пензенского УФАС России считает целесообразным выдать рекламодателю предписание о прекращении нарушения требований антимонопольного законодательства.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Исходя из вышесказанного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 антимонопольного закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами

42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

признать ненадлежащей рекламу комиссионного магазина, пространяемую ООО в августе-сентябре 2017 г. на интернет-сайтах «Ломбарда.net», «Вломбарде.com»), на вывесках (рекламных конструкциях), а также на тротуаре в районе домов по адресам: г. Пенза, поскольку при ее пространении нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 5, пункта 2 части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

выдать ООО предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Судебное решение изготовлено в полном объеме 05 октября 2017 года.

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