

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №072/04/14.3-82/2022

об административном правонарушении

04.03.2022г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <...>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-89/2022, возбужденного в отношении ООО «Ломбард «Авто 777» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул. Мельникайте, д.10, оф.1, ОГРН 1177232023440, ИНН 7203426816, КПП720301001, дата регистрации: 11.08.2017), в присутствии представителя (защитника) ООО «Ломбард «Авто 777» - <...> (доверенность б/н от 28.01.2022г.), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст. 25.1 КоАП РФ, разъяснены,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 14.12.2021 г. по делу №072/05/5-40/2021 признана ненадлежащей реклама, размещавшаяся по адресу: г.Тюмень, ул.Мельникайте, д.10 у входной группы офиса ломбарда и на прилегающей к зданию территории следующего содержания: «Займ под ПТС Автомобиль остается у Вас на весь срок займа! Автолломбард +7(3452)963-777» (на стеклянной входной двери), «Автолломбард Современный автозайм. Авто остается у владельца! +7(3452) 963-777» (на стене офиса рядом со служебным помещением), «Займ под АВТО 963-777 200 метров», «Займ под ПТС 963-777 Автолломбард» (растяжка на ограждении прилегающей к зданию территории), поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материалы административного дела, установлено следующее.

В соответствии со ст. 3 Закона о рекламе, рекламой является информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на

привлечение внимания к объекту рекламирования, формирования или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается 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.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В указанных объявлениях содержится информация о предоставлении данным ломбардом денежных займов под залог паспорта транспортного средства. Данная информация направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к объекту рекламирования (займу), а также к условиям предоставления услуги, следовательно, распространяемая информация является рекламой.

В силу ч. 1 ст. 5 Закона о рекламе, реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона 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.

Пунктом 1 статьи 358 ГК РФ предусмотрено, что принятие от граждан в залог движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями - ломбардами. При этом согласно пункту 3 данной статьи закладываемые вещи передаются в ломбард.

Договор займа совершается в письменной форме и считается заключенным с момента передачи заемщику суммы займа и передачи ломбарду закладываемой вещи.

Из положений главы 4 Закона "О ломбардах" следует, что в случае, если заемщик не погашает обязательства перед ломбардом в срок, установленный договором займа, то по истечении установленного статьей 10 Закона льготного срока, ломбард вправе обратиться взыскание на неостребованную вещь путем ее продажи (часть 2 статьи 12, часть 2 статьи 13), с целью удовлетворения требований ломбарда к заемщику (часть 1 статьи 13).

Таким образом, договор займа подразумевает передачу заложенной вещи в ломбард, поскольку именно из стоимости заложенной вещи подлежат удовлетворению требования ломбарда в случае невозврата денежных средств заемщиком.

Также следует отметить, что в соответствии со статьей 336 ГК РФ предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, на которое может быть обращено взыскание.

Паспорт транспортного средства (далее ПТС) является документом, который, в свою очередь, предназначен для упорядочения допуска транспортных средств к участию в дорожном движении, усиления борьбы с их хищениями и другими правонарушениями на автомобильном транспорте, а также для идентификации самого транспортного средства.

Вместе с тем, ПТС должен храниться у собственников либо владельцев транспортных средств.

Из смысла вышеуказанной нормы, регулирующей такую меру обеспечения исполнения обязательства как залог имущества усматривается, что таким предметом может быть имущество, за счет которого в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником, кредитор может получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества.

Таким образом, предмет залога должен иметь стоимостную оценку, тогда как ПТС является документом, не имеющим стоимостной оценки. Следовательно, ломбард не сможет получить удовлетворение требований из стоимости ПТС в случае ненадлежащего исполнения или неисполнения заемщиком своих обязательств.

При таких обстоятельствах, следует вывод о том, что ПТС не может являться предметом залога по договору займа в ломбарде.

В соответствии с ФЗ "О ломбардах", Федеральным законом от 02.07.2010 N 151-ФЗ "О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях", Федеральным законом от 18.07.2009 N 190-ФЗ "О кредитной кооперации" потребительские займы под залог автотранспортного средства вправе представлять микрофинансовые организации, кредитные кооперативы (кредитные потребительские кооперативы и сельскохозяйственные кооперативы) и ломбарды.

Действующим законодательством не запрещено хранение имущества (автотранспортного средства) у заемщика, который по согласованию сторон может передать заимодавцу (в ломбард) ПТС. При этом предметом залога является автотранспортное средство, а не ПТС.

В рассматриваемом случае, займ выдается под залог автомобиля, а не под ПТС, что следует из документов, представленных ООО МКК «Брикс». Кроме того, займ выдается не ООО «Ломбард «Авто 777», а ООО МКК «Брикс»

С учетом вышеизложенного, использование в рекламе выражения: "займы под ПТС", не соответствует действительности, поскольку фактически заем выдается под залог имущественных прав на транспортное средство. Кроме того, заем выдается не Автолломбардом, а ООО МКК «Брикс».

Данный рекламный слоган вводит потребителя рекламы в заблуждение относительно оказываемых обществом услуг и лица их оказывающего.

Таким образом, вышеуказанная реклама содержит нарушения пункта 2 части 3 статьи 5, пункта 7 статьи 5 ФЗ "О рекламе".

В соответствии с частью 1 статьи 28 Закона о рекламе, реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг, и финансовой деятельности должна содержать наименование или имя лица, оказывающего эти услуги или осуществляющего данную деятельность (для юридического лица - наименование, для индивидуального предпринимателя - фамилию, имя и (если имеется) отчество).

При этом в силу части 1 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

На момент выявления факта распространения вышеуказанной рекламы, информация о лице, оказывающем финансовую услугу, в рассматриваемой рекламе отсутствовала.

На рекламном баннере отсутствуют сведения о наименовании и организационно-правовой форме юридического лица, оказывающего финансовую услугу (займ), следовательно, нарушены требования части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе несет рекламоделец.

В силу статьи 3 Закона о рекламе, рекламоделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Как установлено материалами дела ООО «Ломбард «Авто 777» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул. Мельникайте, д.10, оф.1, ОГРН 1177232023440, ИНН 7203426816, КПП720301001, дата регистрации: 11.08.2017) является рекламоделем, как лицо, определившее объект рекламирования.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламоделем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч.2 ст.2.1 КоАП РФ).

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно: пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, части 1 статьи 28 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично- правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-89/2022 выступает – ООО «Ломбард «Авто 777» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул. Мельникайте, д.10, оф.1, ОГРН 1177232023440, ИНН 7203426816, КПП720301001, дата регистрации: 11.08.2017).

Вина ООО «Ломбард «Авто 777» состоит в том, что оно не выполнило установленных Законом о рекламе требований и не предприняло всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, ООО «Ломбард «Авто 777», распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/5-40/2021 – с 19.07.2021г. по 31.01.2022г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-89/2022 в соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ООО «Ломбард «Авто 777» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

На рассмотрении дела представитель ООО «Ломбард «Авто777» вменяемое нарушение признал, просит учесть, что правонарушение было совершено впервые, отсутствует причинение вреда кому-либо, а также, что Общество является микропредприятием.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Ломбард «Авто 777» относится к категории микропредприятие и внесено в реестр 10.09.2017г.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ООО «Ломбард «Авто 777» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, административное наказание ООО «Ломбард «Авто 777» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Ломбард «Авто 777» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «Ломбард «Авто 777» (адрес местонахождения: 625048, г.Тюмень, ул. Мельникайте, д.10, оф.1, ОГРН 1177232023440, ИНН 7203426816, КПП720301001, дата регистрации: 11.08.2017) официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель

руководителя управления <...>