

ИП <...>

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-689/2023

об административном правонарушении

«09» июня 2023г. г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-689/2023 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, адрес регистрации: <...>, ОГРНИП 316420500056235, ИНН 421207262590, Дата присвоения ОГРНИП 16.02.2016) за совершение нарушения 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», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее - КоАП РФ), в отсутствие законного представителя, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

25.04.2023 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/28-1372/2022 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании индивидуального предпринимателя <...> (адрес регистрации: <...>, ОГРНИП 316420500056235, ИНН 421207262590, Дата присвоения ОГРНИП 16.02.2016) нарушившим требования 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»), при размещении 19.09.2022, 20.09.2022, 21.09.2022, 23.09.2022, 26.09.2022 рекламы по адресам:

-г. Ленинск - Кузнецкий, ул. Суворова, 215/1;

-г. Полысаево, ул. Крупской, 109;

-г. Киселевск, ул. Маяковского, 5;

-г. Белово, ул. Советская, 58а/1;

-пгт. Новый городок, ул. Тухачевского, 5;

-пгт. Бабанаково, ул. Доватора, 4;

-пгт. Колмогоры, ул. Светлая, 19Б;

-пгт. Инской, ул. Инская, 14;

-пгт. Промышленная, ул. Коммунистическая, 28а, следующего содержания:

«КомиссионТорг сеть комиссионных магазинов Берем все! 9:00 - 21:00 без выходных Покупаем дорого! Продажа Обмен Залог По любым вопросам <...>»;

«КомиссионТорг ЛОМБАРД 0% переплаты! РАССРОЧКА Самые низкие цены в Кузбассе!»;

«Нужны ДЕНЬГИ? Мы дадим! Берем все! Под залог...Покупаем дорого!»;

«КомиссионТорг Оценка до 70% от стоимости нового! Продажа Обмен у нас 100% одобрение Оформление за 5 минут»;

«Берем все 0% переплата РАССРОЧКА Самые низкие цены в Кузбассе <...>»;

«Продажа Обмен Залог оценка до 70% от стоимости нового! У нас 100% ОДОБРЕНИЕ Оформление за 5 минут»;

«КомиссионТорг ЛОМБАРД Берем все! Автозаймы под ПТС Покупаем дорого!»;

«КомиссионТорг Нужны деньги? Мы дадим! Берем все! Самая дорогая оценка в городе!».

В рекламе присутствуют слова «ломбард», «деньги под залог», что дает основание потребителям финансовых услуг полагать, что субъект, разместивший указанную рекламу, осуществляет именно данную деятельность.

Вместе с тем, 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.

Реклама ИП <...>, содержит все признаки рекламы, доступна неопределенному кругу лиц, содержит слово «залог», что дает основание потребителю предполагать, что ИП <...> осуществляет данный вид деятельности.

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.

Частью 13 статьи 28 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

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»» 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.

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.

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у потребителя неверное представление о его статусе, существовании оказываемых им услуг и качестве товаров.

Таким образом, использование в рекламе обозначения «Самая дорогая оценка в городе!» является нарушением пункта 1 части 2, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку данная информация не подтверждена документально.

Тот факт, что ранее по указанным адресам осуществляло деятельность ООО «КТЛ» не может быть принято во внимание, так как ИП <...> приобрел бизнес 01.11.2021, договора аренды помещений заключены в период с 2021 по 2022гг. Фотографии, представленные в обращении Сибирского ГУ Банка России датированы от 19.09.2022, 20.09.2022, 21.09.2022, 23.09.2022, 26.09.2022, то есть после заключения ИП <...> договора купли - продажи бизнеса с ООО «КТЛ», а также после начала осуществления ИП <...> деятельности по указанным в настоящем деле адресам в Кемеровской области - Кузбассе.

Таким образом, не оказывая рекламируемых услуг по предоставлению залога, денег под залог, ИП <...> вправе был удалить указанную информацию в рекламе, вместе с тем, в период длительного времени (начиная с покупки бизнеса 01.11.2021 и по настоящее время) информация о предоставлении залога продолжает размещаться в рекламе ИП <...>.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи

14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований пункта 1 части 2, пунктов 1, 2 части 3 статьи 5, частей 13, 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на физических лиц - от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: 19.09.2022, 20.09.2022, 21.09.2022, 23.09.2022, 26.09.2022.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: г. Ленинск - Кузнецкий, ул. Суворова, 215/1, г. Полысаево, ул. Крупской, 109, г. Киселевск, ул. Маяковского, 5, г. Белово, ул. Советская, 58а/1, пгт. Новый городок, ул. Тухачевского, 5, пгт. Бабанакново, ул. Доватора, 4, пгт. Колмогоры, ул. Светлая, 19Б, пгт. Инской, ул. Инская, 14, пгт. Промышленная, ул. Коммунистическая, 28а.

02.05.2023 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления протокола об административном правонарушении на 31.05.2023 в 11 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 отправок» с пометкой «Вручение адресату» имеется в материалах дела).

30.05.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство от ИП <...> (вх. № 5030-ЭП/23) о проведении процедуры составления и подписания протокола об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, а также в отсутствие его защитника. Данное ходатайство удовлетворено.

31.05.2023 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-689/2023 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

31.05.2023 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-689/2023 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела - 09.06.2023 в 09 часов 20 минут. Копия данного определения была направлена в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с пометкой «Возврат из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

08.06.2023 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения по делу (вх. от 08.06.2023 № 5308-ЭП/23) из которых следует, что ИП <...> зарегистрирован ИФНС по г. Кемерово 16.02.2016 как микропредприятие и осуществляет предпринимательскую деятельность в соответствии с

классификатором ОКВЭД. Основной вид деятельности ИП <...> - торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах, в том числе торговля розничная предметами антиквариата, торговля розничная букинистическими книгами, торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами.

ИП <...> осуществляет свою предпринимательскую деятельность в комиссионных магазинах под брендом «КомиссионТорг» по вышеуказанным адресам на основании договоров аренды, заключенных с собственниками данных помещений. Ранее в помещениях по данным адресам находилась фирма ООО «КТЛ», к которой ИП <...> никакого отношения не имеет свою деятельность под данной рекламой не осуществляет, так как не занимается ломбардной деятельностью.

В соответствии с договором купли-продажи бизнеса № б/н от 01.11.2021 ООО «КТЛ» передал, а ИП <...> принял и оплатил в соответствии с условиями договора бизнес в отрасли Комиссионной торговли. При этом как новый арендатор ИП <...> правопреемником организации ООО «КТЛ» не является. Собственником данных рекламных конструкций является организация ООО «КТЛ», что подтверждается письмом-уведомлением от ООО «КТЛ» от 20.01.2023 (прилагается к материалам дела). При освобождении помещений по вышеуказанным адресам ООО «КТЛ» свои рекламные конструкции с фасада не демонтировало.

ИП <...> на даты: 19.09.2022, 20.09.2022, 21.09.2022, 23.09.2022, 26.09.2022 - не имел правовых оснований самостоятельно по личной инициативе произвести демонтаж вышеуказанных рекламных конструкций, дабы случайно не повредить чужую собственность. Кроме того, при демонтаже конструкций перед ИП <...> встал бы вопрос: куда их девать, так как взять себе он их не может, в виду отсутствия договора хранения демонтированных рекламных конструкций с их собственником.

Факты нарушения ИП <...> пункта 1 части 2, пунктов 1,2 части 3 статьи 5, частей 13,14 статьи 28 ФЗ «О рекламе», факт собственности ИП <...> на данные рекламные конструкции документально не подтверждены. Факт, что именно ИП <...> является собственником, рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем информационных конструкций по вышеуказанным адресам ничем не подтвержден, никакими документами не установлено, что данные конструкции размещены именно ИП <...> Собственником указанных помещений ИП <...> также не является.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

В связи с этим, ИП <...> считает, что в действиях ИП <...> отсутствуют нарушения требований ФЗ «О рекламе», ответственность за которые предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, следовательно в соответствии с п.2 ч.1 ст. 24.5 КоАП РФ начатое производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Также 08.06.2023 ИП <...> заявил ходатайство об отложении рассмотрения административного производства № 042/04/14.3-689/2023 в связи с

невозможностью принятия участия в его рассмотрении по причине нахождения ИП <...> в Ленинск-Кузнецком городском суде Кемеровской области в процессе рассмотрения дела № 5-97/23 (вх. от 08.06.2023 № 5309-ЭП/23).

09.06.2023 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-689/2023 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя управления решила удовлетворить ходатайство ИП <...>(вх. от 08.06.2023 № 5309-ЭП/23), рассмотрение дела № 042/04/14.3-689/2023 об административном правонарушении отложить.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Дело № 042/04/14.3-689/2023 отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-689/2023 на 07 июля 2023г. на 10 часов 20 минут в каб. 307 (регистрация участников состоится в 10 часов 00 минут в каб. 316).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Частью 1 статьи 51 Конституции РФ установлено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Дополнительно сообщаем о возможности рассмотрения дела с использованием систем видеоконференцсвязи или программ, обеспечивающих голосовую видеосвязь посредством сети «Интернет».

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, Вам необходимо заранее (за 3 рабочих дня до заседания) заявить соответствующее ходатайство с указанием данных IT-специалиста Вашей организации (номер телефона, адрес электронной почты) и получить гиперссылку для подключения видеоконференцсвязи.

При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и направлены в адрес Кемеровского УФАС России с вышеуказанным

ходатайством.

О принятом решении надлежит сообщить Кемеровскому УФАС России в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего определения по электронной почте: to42@fas.gov.ru.

Одновременно сообщаем, что независимо от формы участия в заседании Комиссии Кемеровского УФАС России, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела.

Заместитель руководителя управления <...>