П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о предупреждении по делу об административном правонарушении

город Омск

Дело № **055/04/14.3-889/2021**

09 сентября 2021 года

Врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 03.09.2021 и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <…> (далее – ИП <…>) <…>

в отсутствие ИП <…> (ходатайство от 03.09.2021 вх. №8869э)

У С ТА Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.08.2021 по делам № 055/05/28-820/2021 реклама *«ЛОМБАРДиЯ КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН 0,1 % в день До 60 дней Высокая оценка Без штрафов Частичный выкуп 346-786»,* распространенная 22.07.2021 ИП <…> на фасаде знания № 7/2 по ул. Дианова в г. Омске, была признана ненадлежащей, нарушающей требования частей 13 и 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протоколом об административном правонарушении от 03.09.2021 № 055/04/14.3-889/2021 возбуждено дело в отношении ИП <…>.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В адрес Омского УФАС России из прокуратуры Кировского административного округа города Омска поступили материалы Сибирского главного управления Банка России (вх. № 7094 от 15.07.2021) по факту распространения ИП <…> на фасаде знания № 7/2 по ул. Дианова в г. Омске рекламы, в которой усматриваются признаки нарушения требований Федерального закона «О рекламе».

В целях полного и всестороннего рассмотрения вышеуказанных материалов, сотрудниками Омского УФАС России 22.07.2021 был осуществлен выезд по указанному адресу, в ходе которого установлено, что на фасаде знания № 7/2 по ул. Дианова в г. Омске размещена рекламная информация следующего содержания:

«ЛОМБАРДиЯ

КОМИССИОННЫЙ МАГАЗИН

0,1 % в день

До 60 дней

Высокая оценка

Без штрафов

Частичный выкуп

<…>».

При этом, как указано в материалах Сибирского главного управления Банка России, «*по результатам имеющейся в распоряжении Сибирского ГУ Банка России анализа электронного справочника «2ГИС», установлено, что ИП < … > продолжает осуществлять деятельность по адресу: г. Омск, ул. Дианова, д. 7/2.*

Более того, ***абонент номера телефона (****<…>****)****, указанного в электронном справочнике,* ***подтвердил возможность получения денежных средств под залог ювелирных изделий (1 грамм золота- 2420 рублей) под 0/3% в день по адресу: г. Омск, ул. Дианова, д. 7/2****».*

Согласно имеющимся в материалах Сибирского главного управления Банка России пояснениям ИП <…>, он зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 2014 года, *«основной вид деятельности «торговля розничная прочими бывшими в употреблении товарами» (ОКВЭД 47.79.3). Осуществляю деятельность по следующим адресам: Герцена 246, Дианова 7/2, Яснополянский проспект 1. Данные помещения арендую у собственников. В своей деятельности использую название магазина «ЛомбардиЯ». Название магазина «ЛомбардиЯ» помещено на плакатах между первым и вторым этажах здания, расположенного по адресу Дианова 7/2.*

…по адресу Дианова,7/2 размещена следующая информация «0,1 % в день, до 60 дней, высокая оценка, без штрафов, частичный выкуп, тел. 346-786». Данная информация не является деятельностью по предоставлению потребительских займов, а сделана для привлечения посетителей.

Мы осуществляем работу следующим образом: к нам обращается посетитель с целью получения денег, мы объясняем, что предоставляет деньги с выкупом его имущества, имуществом может служить: сотовые телефоны, компьютеры, телевизоры и др. цифровая техника, а также золото различных проб. Скупленные вещи в дальнейшем выставляются на продажу, либо их может также приобрести бывший владелец со скидкой, либо уплатив комиссионное вознаграждение. Цена за грамм золота устанавливается рыночной ценой, т.е. курсовой биржей золота.

Доступ к телефонному номеру имею только я, и скорее всего информация мог предоставить только я. Информацию Сибирского главного управления ЦБ РФ о звонке, осуществленном по номеру <…> о возможности получения денежных средств под залог ювелирных изделий под 0,3% в день, были восприняты неправильно… имущество, а именно золото, мы скупам и в дальнейшем выставляем на продажу, либо, как я указал выше, даем первое право выкупить бывшему владельцу свое имущество уплатив комиссионное вознаграждение».

На запрос Омского УФАС России ИП <…> была представлена информация, согласно которой *«0,1% в день» означает, что мы удерживаем комиссионное вознаграждение от продажи товаров.*

«До 60 дней» подразумевает, что товары мы принимаем до 60 дней, пытаемся продать, в случае, если товар не получается реализовать, тогда никакой комиссии мы не берем, и возвращаем его.

«Высокая оценка» означает, что товары мы покупаем дорого, т.е. даем максимальную сумму относительно наших конкурентов.

«Без штрафов» означает, что если продать товар нам не получается, то товар мы возвращаем и ничего не берем, т.е. нам ничего не оплачивают.

«Частичный выкуп» подразумевает, если у покупателя нет возможности приобрести сразу товар, тогда он может оформить рассрочку и частично его купить.

Также к пояснениям могу добавить, что на данный момент плакат снят со здания. Прилагаю фото».

Рассмотрев материалы, пояснения ИП <…>, Комиссия не согласилась с доводами последнего ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **объектом рекламирования** является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **товар** - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к комиссионному магазину «ЛомбардиЯ». При этом указанные в рекламе условия: «*0,1 % в день, До 60 дней, Высокая оценка, Без штрафов, Частичный выкуп*» воспринимаются потребителями именно как условия предоставления займов. Таким образом, объектом рекламирования в рассматриваемом случае является не только комиссионный магазин «ЛомбардиЯ», но и оказываемые им услуги, в том числе по предоставлению займов.

В пункте 5 части 1 статьи 3 Федерального закон от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Федеральный закон «О потребительском кредите (займе)») установлено, что **профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов** - деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, займов, предоставляемых физическим лицам, являющимся учредителями (участниками) или аффилированными лицами коммерческой организации, предоставляющей заем, займов, предоставляемых брокером клиенту для совершения сделок купли-продажи ценных бумаг, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

В силу статьи 4 Федерального закона «О потребительском кредите (займе)» профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов осуществляется кредитными организациями, а также некредитными финансовыми организациями в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности (Федеральным законом от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях», Федеральным законом от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах», Федеральным законом от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»,

Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

Как указано в материалах Сибирского главного управления Банка России *«на текущую дату* ***ИП*** <…> ***в перечнях действующих субъектов рынка микрофинансирования отсутствует».***

Таким образом, правом заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов наделен ограниченный круг лиц, указанных выше, к которым ИП <…> не относится.

При этом в силу части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» реклама услуг по предоставлению потребительских займов лицами, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», не допускается.

Кроме того, на основании части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе», 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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая** реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <…> является и рекламодателем, и рекламораспространителем.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований частей 13 и 14 статьей 28 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, 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.

Таким образом, ИП <…>, имея возможность для соблюдения требований, установленных частями 13 и 14 статьей 28 Федерального закона «О рекламе» и не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск. ул. Дианова, д. 7/2.

Время совершения административного правонарушения: 22.07.2021.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <…> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-889/2021, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <…> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также 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.

Частями 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ установлено, что **предупреждение** - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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. 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 может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России https://rmsp.nalog.ru подтверждают, что ИП <…> является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятие (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП <…> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 23.48, частью 1 статьи 29.9** КоАП РФ, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <…> (ИНН <…>, ОГРНИП <…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Врио заместителя руководителя управления <…