

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/28-1169/2020

04 февраля 2021 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/28-1169/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Ломбард «Профит» (ИНН <...>, ОГРН <...>, далее – ООО «Ломбард «Профит», Общество) и обществом с ограниченной ответственностью «ВКД Медиа» (ИНН <...>, ОГРН <...>, далее - ООО «ВКД Медиа») рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 3 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Ломбард «Профит» – <...> (доверенность № 1 от 01.12.2020), законного представителя ООО «ВКД Медиа» - <...>, директора и главного редактора ООО «ВКД Медиа» - <...>,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Омским УФАС России выявлен факт распространения на странице № 4 газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) (выпуски № 40 (516) от 16.10.2020 и № 42 (518) от 30.10.2020) реклама следующего содержания: «ООО ЛОМБАРД ПРОФИТ золото телефоны планшеты телевизоры холодильники **ЗАЙМЫ** ПОД электроинструмент автомобили ПТС квартиры стир. машины тел.: <...> ул. П.Ильичева 22 м. МАРАФЕТ ИНН <...> ОГРН <...> **до 0,1% в день**».

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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к ООО «Ломбард «Профит», а также оказываемым им финансовым услугам - предоставление займов.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – Закон «О ломбардах») ломбардом является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный реестр ломбардов в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом 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.

В пункте 2 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») указано, что финансовая услуга - банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Ломбард как хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, в силу пункта 2 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» является финансовой организацией.

В силу части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» если реклама услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержит хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, такая реклама должна содержать все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (займа), определяемую в соответствии с Федеральным законом «О потребительском кредите (займе)», для заемщика и влияющие на нее.

В соответствии частью 3 статьи 7 Закона «О ломбардах» существенными условиями договора займа являются наименование заложенной вещи, сумма ее оценки, произведенной в соответствии со статьей 5 настоящего Закона, сумма предоставленного займа, процентная ставка по займу и срок предоставления займа.

В указанной рекламе **содержится информация только об одном существенном условии договора займа - процентной ставке (до 0,1% в день) при отсутствии остальных условий договора, влияющих на стоимость займа.**

Таким образом, в рекламе ООО «Ломбард «Профит», распространенной на странице № 4 выпуска № 40 (516) от 16.10.2020 и № 42 (518) от 30.10.2020 в газете «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) содержатся признаки нарушения требований части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно выходным данным учредителем СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ» (№ свидетельства: ПИ № ТУ 55-00315) является <...>. При этом из договора от 11.06.2013 б/н, заключенного между учредителем и редакцией СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ», следует, что редакция зарегистрирована в качестве юридического лица - ООО «ВКД Медиа».

На запрос Омского УФАС России ООО «ВКД Медиа» была представлена копия договора на размещение вышеуказанной рекламы № 0110/1 от 10.01.2019, согласно пункту 1.1. которого *«...Заказчик (ООО «Ломбард Профит») поручает, а Редакция (ООО «ВКД Медиа») принимает на себя обязательства выполнения работ по размещению рекламно-информационных материалов в СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ»...».*

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.

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Ломбард Профит» является рекламодателем.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» несет

рекламодатель.

Определением Омского УФАС России от 23.11.2020 в отношении ООО «Ломбард «Профит» возбуждено дело № 055/05/28-1169/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

В ответ на указанное определение ООО «Ломбард «Профит» была представлена информация, согласно которой: «...Для целей продвижения финансовых услуг по предоставлению займов населению, 10.01.2019 между ООО «ВКД Медиа» (Редакция) и ООО «Ломбард «Профит» (Заказчик) в лице <...>, действующей на основании доверенности, был заключен Договор на размещение рекламы № 0110/1 (далее по тексту - «Договор»), в соответствии с условиями Договора Заказчик поручает, а Редакция принимает на себя обязательства выполнения работ по размещению рекламно- информационных материалов в СМИ «Бесплатная газета «В КАЖДОМ ДОМЕ». Согласно пунктам 3.1. - 3.3. Договора Заказчик предоставляет Редакции необходимую информацию для оказания услуг. Заказчик утверждает с Редакцией оригинал-макеты рекламных материалов, подлежащих тиражированию. В течение пяти календарных дней с момента выхода рекламы Заказчик подписывает акт приемки оказанных услуг либо направляет редакции мотивированный отказ от его подписания. Пунктом 3.4. Договора предусмотрено, что Заказчик обязан оплатить услуги Редакции согласно выставленного счета в течение пяти календарных дней с момента выхода газеты.

В соответствии с пунктом 4.3. Договора в случае несвоевременной оплаты оказываемых услуг Редакция вправе взыскать с Заказчика пени размере 1 % от неоплаченной суммы за каждый календарный день просрочки. Пунктом 5.1. Договора предусмотрено, что Договор вступает в силу с момента его подписания и действует до конца календарного года. В случае, если ни одна из сторон не заявила о желании расторгнуть договор, Договор автоматически пролонгируется на тех же условиях на один год....

...Исходя из изложенного, следует, что для определения виновного лица необходимо учитывать особый характер договорных отношений ООО «Ломбард «Профит» и ООО «ВКД Медиа» размещавшего рекламные материалы в газете «В КАЖДОМ ДОМЕ».

Вина ООО «Ломбард «Профит» могла быть подтверждена только при наличии в Договоре на размещение рекламы № 0110/1 от 10.01.2019 иных условий, чем уже установленных в Договоре, а именно о предоставлении рекламных материалов Заказчиком, согласовании сторонами Договора рекламных материалов, порядка оплаты оказанных Исполнителем услуг за распространение рекламы. Однако при отсутствии иных условий в Договоре о распространении рекламы, считать ООО «Ломбард «Профит» виновной стороной нельзя. В соответствии с ч.1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Согласно ч. 1 ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. Сторонами Договора на размещение рекламы № 0110/1 от 10.01.2019 было достигнуто соглашение по всем существенным условиям Договора в том числе, по условиям об ответственности сторон, пункт 4.3 Договора, в случае несвоевременной оплаты оказываемых услуг Редакция вправе взыскать с Заказчика пени размере 1% от неоплаченной суммы за каждый календарный день просрочки.

Не смотря на наличие действующего Договора на момент возбуждения дела №055/05/28-1169/2020 ООО «Ломбард «Профит» рекламные материалы ООО «ВКД Медиа» не предоставляло, переписку делового характера Общество с ООО «ВКД Медиа» не вело,

первичные бухгалтерские документы Общество не подписывало, поскольку они не были предоставлены, оплату по Договору Общество не производило, поскольку счета на оплату услуг ООО «ВКД Медиа» Обществу не выставляло. При этом, если учитывать, то что факт распространения ненадлежащей рекламы на странице № 4 газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) № 40 (516) от 16.10.2020 и № 42 (518) от 30.10.2020 установлен, а оплата за оказанную Обществу услугу за распространение рекламы не была произведена до сих пор, то почему ООО «ВКД Медиа» не предпринимало мер по досудебному, судебному урегулированию спора, направленных на взыскание с ООО «Ломбард «Профит» задолженности, в т.ч. пени, по Договору...

В соответствии с пунктом 12.28 Устава ООО «Ломбард «Профит» руководство текущей деятельностью Общества осуществляет единоличный исполнительный орган Общества Генеральный директор <...>. Пунктом 12.30 Устава Общества помимо прочего установлено, что Генеральный директор: 1) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки; 2) выдает доверенности на право представительства от имени общества, в том числе доверенности с правом передоверия. ... Учитывая вышеизложенное сообщаем, что Генеральный директор <...>, являющийся единоличным исполнительным органом Общества выдавал доверенность только <...> на подписание от имени ООО «Ломбард «Профит» Договора на размещение рекламы № 0110/1 от 10.01.2019, у других сотрудников Общества полномочия на подписание хозяйственных договоров, в т.ч. приложений к ним (акты, накладные, счета заявки, соглашения, требования и проч.), а также полномочия на ведение любой переписки с контрагентами ОТСУТСТВУЮТ. В целях недопущения злоупотребления своими полномочиями в рамках деятельности Общества, сотрудникам Общества предписано не вести переписку с контрагентами без согласования с Генеральным директором.

Генеральный директор ООО «Ломбард «Профит» <...>, а также сотрудник Общества <...> макеты/заявки указанной выше рекламы не согласовывали, первичные бухгалтерские документы (счета накладные, акты выполненных работ и проч.) не получали равно также как их никто и не подписывал, никакой переписки с ООО «ВКД Медиа» на предмет согласования рекламных материалов не вели!!!

Считаем необходимым также обратить внимание на следующие факты, указывающие на то, что ООО «Ломбард «Профит» не является рекламодателем по делу № 055/05/28-1169/2020. В соответствии с п. 3.4. Договора Заказчик обязан оплатить услуги Редакции согласно выставленного счета в течение пяти календарных дней с момента выхода газеты...

...Согласно выписки со счета ООО «Ломбард «Профит» за период с 16.10.2020 по 05.11.2020 (период в течение, которого денежные средства, согласно условиям договора должны были быть перечислены на расчетный счет ООО «ВКД Медиа») платежи на расчетный счет ООО «ВКД Медиа» не производились, иные способы оплаты услуг по Договору не предусмотрены (предварительная оплата или аванс, абонентская плата).

Таким образом, указанные факты свидетельствуют об отсутствии договорных отношений между ООО «Ломбард «Профит» и ООО «ВКД Медиа», и как следствие на отсутствие согласования Сторонами, особенно со стороны ООО «Ломбард «Профит», спорной рекламы.

Материалы рекламного характера размещались в газете «В КАЖДОМ ДОМЕ» исключительно по инициативе ООО «ВКД Медиа» без согласования с ООО «Ломбард «Профит».

Учитывая, пояснения ООО «Ломбард «Профит» (вх. № 14067 от 15.12.2020), Комиссией Омского УФАС России было принято решение об отложении рассмотрения дела и продлении срока его рассмотрения в связи с изменением статуса и необходимостью привлечения к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «ВКД Медиа» и получения от лиц, участвующих в деле,

документов и сведений, необходимых для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением Омского УФАС России от 17 декабря 2020 года (далее – Определение от 17 декабря 2020 года) срок рассмотрения дела № 055/05/28-1169/2020 был продлен, рассмотрение дела отложено на 21 января 2021 года в 15:00 часов. 12 января 2021 года в адрес Омского УФАС России поступило ходатайство ООО «Ломбард «Профит» об отложении рассмотрения дела № 055/05/28-1169/2020 (вх. № 128э), в связи с невозможностью участия в рассмотрении дела представителя ООО «Ломбард «Профит». Определением Омского УФАС России от 21 января 2021 года срок рассмотрения дела № 055/05/28-1169/2020 отложен на 04.02.2021.

В ответ на Определение Омского УФАС России от 17 декабря 2020 года ООО «ВКД Медиа» представлена следующая информация (вх. № 257 от 14.01.2021):

*«...1. **Доверенность** <...> **представить не можем.** Подписание документов производилось в отделении ООО «Ломбард «Профит» г. Калачинск, ул. П. Ильичева 22, отделение имеет фирменное оформление, отличительные знаки, юридическую информацию на стенде о принадлежности отделения ООО «Ломбард «Профит». Сотрудник, подписавший документ, имел печать ООО «Ломбард «Профит».*

У нас не возникло сомнений в том, что сотрудник ООО «Ломбард «Профит» находясь при исполнении в своем отделении может сделать действия, которые ему не позволено было выполнять руководителем компании. Тем более, что на самом деле согласовала все действия по телефону с руководителем.

2. Дата подписания Приложения № 1 к договору на размещение рекламы № 0110/1 от 10.01.2019 Согласование макета – 14.10.2020.

*3. **Акты приемки отсутствуют.** Согласно п. 2.1 договора услуга считается оказанной надлежащим образом с момента фактического опубликования рекламно-информационных материалов при отсутствии письменной претензии со стороны заказчика».*

Дополнительно ООО «ВКД Медиа» представлена информация (вх. № 578 от 22.01.2021), согласно которой «...рекламные изображения с наличием одних и тех же признаков нарушения закона о рекламе используются ООО «Ломбард «Профит» повсеместно, в том числе и при размещении рекламы в нашей газете. Аргументы ООО «Ломбард «Профит» о том, что реклама с нарушениями была размещена нами по своей инициативе, просто являются попыткой переложить свою ответственность на газету».

Рассмотрев материалы дела, пояснения ООО «ВКД Медиа» и ООО «Ломбард «Профит», Комиссия Омского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. Производство по делу № 055/05/28-1169/2020 в отношении ООО «Ломбард «Профит» подлежит прекращению в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях Общества факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Учитывая, что на странице № 4 газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) (выпуски № 40 (516) от 16.10.2020 и № 42 (518) от 30.10.2020) реклама финансовых услуг ООО «Ломбард «Профит» была размещена без согласования с рекламодателем, **ООО «ВКД Медиа» является рекламопроизводителем** - лицом осуществляющим полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

При этом в силу части 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

На основании изложенного, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «ВКД Медиа» части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

Комиссией Омского УФАС России также принято решение об отсутствии необходимости в выдаче ООО «ВКД Медиа» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с добровольным устранением.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42 -48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «ООО ЛОМБАРД ПРОФИТ золото телефоны планшеты телевизоры холодильники **ЗАЙМЫ** ПОД электроинструмент автомобили ПТС квартиры стир. машины тел.: <...> ул. П.Ильичева 22 м. МАРАФЕТ ИНН <...> ОГРН <...> **до 0,1% в день**», распространенную ООО «ВКД Медиа» (ИНН <...>, ОГРН <...>) странице № 4 газеты «В КАЖДОМ ДОМЕ» (Калачинск) (выпуски № 40 (516) от 16.10.2020 и № 42 (518) от 30.10.2020) ненадлежащей, нарушающей требования части 3 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. Прекратить производство по делу № 055/05/28-1169/2020 в отношении ООО «Ломбард «Профит» (ИНН <...>, ОГРН <...>) в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях Общества фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Предписание ООО «ВКД Медиа» о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 08 февраля 2021 года.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>