

РЕШЕНИЕ

по делу №014/05/28-28/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск

резольтивная часть оглашена «18» июня 2019 г.

изготовлено в полном объеме «28» июня 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

<...>

При участии лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Ломбард Столичный» (ООО «Техноломбард»), г. Якутск, ул. ..., представитель по доверенности №14АА 1473810 от 14.06.2019 г. «...».

Заявитель - Дальневосточное главное управление Центрального банка Российской Федерации, представителя не направило, надлежащим образом о времени месте рассмотрения дела, извещены, представили дополнительные документы;

Рассмотрев дело №014/05/28-28/2019, возбужденное по обращению Дальневосточного главного управления Центрального банка Российской Федерации №Т7-46-10/138Н от 20.05.2019 г. вх.№5229 от 30.05.2019 г., в котором указываются факты распространения на территории г. Якутска рекламы финансовых услуг, оказываемых ООО «Техноломбард», с использованием уличного щтендера и рекламной конструкции, установленной (размещенной) по адресу: г. Якутск, ул. «...» с признаками нарушения статьи 7, части 9 статьи, 19 части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13 марта 2006 г., по существу

у с т а н о в и л а:

30.05.2019 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение ДГУ ЦБ РФ, в котором сообщается о факте распространения на территории г. Якутска рекламы финансовых услуг по предоставлению потребительских займов под залог цифровой техники, оказываемых ООО «Техноломбард» с признаками нарушения части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

При этом, заявитель указывает, что ООО «Техноломбард» осуществляет профессиональную деятельность по представлению потребительских займов, не имея права на ее осуществление.

ДГУ ЦБ РФ сообщает, что распространение рекламы финансовых услуг «Цифровой ломбард выдает займы под залог», осуществляется с использованием рекламной

конструкции, размещенной на внешней стене здания по адресу: г. Якутск, ул. «...». Факт распространения рекламы финансовых услуг и финансовой деятельности Обществом, не осуществляющими профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, зафиксирован проверкой Прокуратуры г. Якутска проведенной по обращению ДГУ ЦБ РФ.

03.06.2019 г. антимонопольным органом возбуждено производство по делу №014/05/28-28/2019 по факту распространения рекламы ООО «Техноломбард» о выдаче займа под залог с использованием рекламной конструкции, монтированной на внешнюю стену здания расположенного по адресу г. Якутск, ул. «...» с признаками нарушения статьи 7, части 9 статьи, 19 части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

17.05.2019 г. ООО «Техноломбард» переименовано в ООО «Ломбард Столичный», данные обстоятельства подтверждаются записью ЕГРЮЛ.

В ходе рассмотрения дела по существу, представитель по доверенности ООО «Ломбард Столичный» «...», что такая реклама действительно распространялась по адресу ул. «...». Содержание рекламы «Цифровой Ломбард, выдаем займа под залог», определялось им лично, в интересах Общества, рекламные материалы и конструкции изготовлены ИП «...», рекламная конструкция монтирована на внешнюю стену здания в конце января 2019 г.

«...» сообщил, что Общество работало как комиссионный магазин, принимали цифровую технику на комиссию. Уточнил, что написали в рекламе, что выдаем займы под залог, поскольку планировали открыться, как ломбард, чтобы потенциальные клиенты могли знать, что здесь можно сдать устройство.

На вопрос Комиссии, выдавались ли деньги сразу при сдаче гражданами цифровой техники.

«...» сообщил, что при приеме устройства, после оценки сразу выдавали деньги на определенный срок, а иногда деньги выдавали после реализации устройства, комиссия магазина составляла 1,5%.

«...» уточнил, что хотели начать работать как ломбард, в этих целях переименовали Общество с «Техноломбарда» на «Ломбард Столичный», но проконсультировавшись с юристами в мае 2019 г., было принято решение не работать, как ломбард, закрылись вообще, в начале июне прекратили деятельность. Поскольку, изучили деятельность ломбарда, узнали, что требуется получение разрешения.

Заслушав объяснения лица, участвующего в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В рекламе ООО «Ломбард Столичный» (ранее – ООО «Техноломбард»), распространяемой с использованием рекламной конструкции формата 3,0x1,5, размещенной на внешней стене здания по адресу: г. Якутск, ул. ..., указана следующая информация: «Цифровой ломбард. Даем займы под залог, 2 этаж». Также в рекламе изображены символы цифровой техники.

Из обращения заявителя следует, что ООО «Техноломбард» выдает займы под 1,5% в день на срок 30 дней. В материалы дела представлено постановление

заместителя прокурора г. Якутска «...» от 13.06.2019 г. из которого следует, что в отношении ООО «Ломбард Столичный возбуждено дела об административном правонарушении», предусмотренное статьей 14.56 Кодекса РФ об административных правонарушениях. Из постановления следует, что по результатам проведенной Прокуратурой г. Якутска проверки в действиях ООО «Ломбард Столичный» установлено незаконное осуществление деятельности по предоставлению потребительских займов, не имея права на ее осуществление. Так в постановлении указано, что по результатам проверки установлены факты осуществления ООО «Ломбард Столичный» деятельности по предоставлению потребительских займов, в отсутствие статуса микрофинансовой организации (ломбарда). Также проверкой Прокуратуры г. Якутска, установлено, что ООО «Ломбард Столичный» осуществляет деятельность по заключению с гражданами договоров комиссии, на реализацию товара бывшего в употреблении и выступает комиссионером по данному договору.

При этом, из анализа договоров комиссии, заключенных между Обществом и гражданами, Прокуратурой установлено, что Комитент передает имущество, Комиссионер принимает имущество, оценивает на определенную сумму, выдает данную сумму по расходно-кассовому ордеру в день приема имущества, а через определенный срок (до 30 дней), Комитент выкупает свое имущество и платит проценты (1,5 % в день) за пользование чужими денежными средствами.

По результатам проведенной в отношении ООО «Ломбард Столичный» проверки, анализа представленных договоров комиссии, Прокуратурой в действиях Общества выявлено, что Общество фактически осуществляет завуалированную деятельность ломбарда, то есть выдачу займов гражданам под залог имущества, поскольку, передавая денежные средства гражданам до реализации переданного имущества, осуществляет возмездное хранение такого имущества с взиманием вознаграждения, определенного действующей системой тарифов, что характерно для договоров займа, а не договора комиссии.

Факты осуществления Обществом незаконной финансовой деятельности, также подтверждаются устными пояснениями «...», который сообщил, что магазин выдает денежные средства сразу после того как клиент сдал устройство, до продажи сданного на реализацию по договору комиссии имущества, так и после реализации товара.

Профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов может осуществляться только определенным кругом юридических лиц, поэтому осуществление ее обычными коммерсантами без получения лицензии или специального статуса не допускается

Таким образом, материалами дела установлен факт осуществления ООО «Ломбард Столичный» деятельности по предоставлению потребительских займов под залог сдаваемой цифровой техники.

Рассматриваемая реклама в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» признается рекламой, а именно информацией, распространяемой любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно к деятельности по выдаче потребительского займа, на формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке.

Исходя из содержания рекламы, Цифровой ломбард, выдает займы под залог, учитывая правовой смысл и содержание приведенных понятий рекламы и объекта рекламирования, 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, а также об изготовителе (продавце) такого товара, то есть объекту рекламирования в целом.

Объектом рекламирования выступают финансовые услуги, а именно услуги по выдаче займов под залог Цифровым ломбардом.

При таких обстоятельствах, рассматриваемая информация признается рекламой, распространяемой любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, а именно к услугам по выдаче займа ООО «Ломбард Столичный» (ООО «Техноломбард»), формирует и поддерживает интерес к ним, способствует их продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

Согласно статье 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее - Федеральный закон "О рекламе") не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации, а также реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите установлено, что профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов - это деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

При этом согласно статье 4 Закона о потребительском кредите профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов некредитными финансовыми организациями осуществляется в случаях, определенных федеральными законами об их деятельности.

Такой порядок деятельности установлен Федеральными законами "О ломбардах", "О кредитной кооперации", "О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях", "О сельскохозяйственной кооперации".

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.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 3 Закона о потребительском кредите профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов представляет собой деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя по предоставлению потребительских займов в денежной форме, осуществляемая за счет систематически привлекаемых на возвратной и платной основе денежных средств и (или) осуществляемая не менее чем четыре раза в течение одного года (кроме займов, предоставляемых работодателем работнику, и иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

Согласно правовой позиции, выраженной Высшим арбитражным судом РФ в постановлении Пленума от 8 октября 2012 г. № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу предупреждающих надписей, обязательных сведений или условий оказания услуг.

Материалами дела установлено, что согласно выписке ЕГРЮЛ ООО «Ломбард Столичный» осуществляет помимо деятельности по кодам ОКВЭД - 47.41 Торговля розничная компьютерами, периферийными устройствами к ним и программным обеспечением в специализированных магазинах 47.79 Торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах, деятельность по коду ОКВЭД - 64.92.6 Деятельность по предоставлению ломбардами краткосрочных займов под залог движимого имущества.

Профессиональная деятельность по предоставлению потребительских займов может осуществляться только определенным кругом юридических лиц, поэтому осуществление ее обычными коммерсантами без получения лицензии или специального статуса не допускается.

Общие требования к рекламе установлены в статье 5 Федерального закона «О рекламе», в которой определено, что реклама должна быть достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» потребителями рекламы считаются лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама (неопределенный круг лиц).

Отсутствие в рекламе какой-либо существенной части информации о рекламируемом продукте приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми финансовыми услугами.

В рассматриваемой рекламе указывается о выдаче Цифровым ломбардом займов под залог имущества (цифровой техники), что приводит к искажению смысла рекламы и способствует введению в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламируемыми финансовыми услугами, что противоречит требованиям части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

При этом, как установлено в ходе рассмотрения дела, из представленного в материалы дела постановления Прокуратуры г. Якутска следует, что «Ломбард Столичный» фактически выдавая денежные средства в гражданам под залог сданного имущества.

Общие требования к рекламе установлены в статье 5 Федерального закона «О рекламе», в которой определено, что реклама должна быть достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Таким образом, реклама о выдаче займа под залог ООО «Ломбард Столичный», распространенная с 31.01.2019 г. по настоящее время с использованием рекламной конструкции, монтированной на внешнюю стену здания, расположенного по адресу г. Якутск, ул. «...» является ненадлежащей, поскольку нарушает требования части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Материалами дела установлено, что рекламоделателем ненадлежащей рекламы займа под залог выступает ООО «Ломбард Столичный». Данные обстоятельства подтверждаются материалами дела, а именно письменными пояснениями Общества, заявлением на согласование размещения вывески формата 3x1,5 от 17.01.2019 г. с приложением №1, актом №320 от 31.01.2019 г. Согласно которым содержание рекламы определялось ООО «Ломбард Столичный», рекламная конструкция передана ИП «...» актом №320 от 31.01.2019 г. При этом, Общество не имело претензий к качеству и срокам выполнения работ по изготовлению рекламы.

В силу части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 5, 7, 28 настоящего Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 статьи 14.3, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП, - влечет наложение административного штрафа.

18.06.2019 г. в ходе рассмотрения дела представитель ООО «Ломбард Столичный», сообщил, что распространение рекламы прекращено, при этом, в материалы дела не представлены доказательства устранения нарушения, а именно фотографии с места распространения рекламы. При таких обстоятельствах, возникает необходимость в выдаче ООО «Ломбард Столичный» обязательного для исполнения предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7, части 13 статьи 28 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 – 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу ООО «Ломбард Столичный» - Цифровой Ломбард о выдаче займов под залог, распространенную с 31 января по 01 июня 2019 г. с использованием рекламной конструкции, размещенной (монтированной) на внешнюю стену здания, расположенного по адресу: г. Якутск, ул. «...» ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 и части 13 статьи 28 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. Выдать ООО «Ломбард Столичный» - Цифровой Ломбард предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе;
3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения настоящего решения.