

24 апреля 2019 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 22 апреля 2019 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев дело № 3-01/14-2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя К... (ИНН 638203628440, ОГРНИП 318631300105269) по факту распространения на вывесках (рекламных конструкциях) по адресу: г. Пенза, ул. Суворова, д. 192, а также на визитках рекламы комиссионного магазина «Кристалл», содержащей признаки нарушения пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии:

заявителя – представителя Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации П.. по доверенности от 31.08.2018 ,

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представителя ИП – по доверенности от 15.03.2019,

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило заявление Волго-Вятского главного управления Центрального банка Российской Федерации (далее - Волго-Вятское ГУ Банка России) по поводу распространения по адресу: г. Пенза, ул. Суворова, д. 192 и на визитках рекламы комиссионного магазина «Кристалл», не соответствующего законодательству о рекламе.

Пензенским УФАС России определением от 26.02.2019 по факту распространения рекламы комиссионного магазина «Кристалл» возбуждено дело № 3-01/14-2019 по признакам нарушения пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе». К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечен индивидуальный предприниматель К...

Определением от 21.03.2019 дело было отложено и назначено к рассмотрению на 22.04.2019.

На рассмотрении дела представитель Волго-Вятское ГУ Банка России

поддержал доводы, изложенные в заявлении.

На рассмотрении дела представитель индивидуального предпринимателя К... факт нарушения законодательства о рекламе признал. Пояснил, что допущенное нарушение произошло в связи с незнанием требований законодательства о рекламе.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующему выводу.

Из представленных материалов следует, что в феврале 2019 г. на вывесках (рекламных конструкциях) по адресу: г. Пенза, ул. Суворова, д. 192 размещена информация следующего содержания: «Мы лучше чем, ЛОМБАРД. Комиссионный магазин Кристалл. Принимаем технику под 0%. Продажа техники. Принимаем золото – дорого». Внутри помещения комиссионного магазина размещены витрины с выставленными на продажу товарами (мобильные телефоны, планшеты, фотоаппараты, бытовая техника и т.д.).

Из заявления Волго-Вятское ГУ Банка России следует, что сотрудники комиссионного магазина сообщают, что в данном помещении, в том числе, оказываются услуги по предоставлению физическим лицам денежных средств (займов) под залог ювелирных изделий, бытовой техники, электроники и т.д.

Кроме того, на визитках комиссионного магазина содержится информация следующего содержания: «КРИСТАЛЛ комиссионный магазин. Мы лучше чем, ЛОМБАРД. Продажа. Оценка техники, золота. Мгновенное решение Ваших финансовых проблем ул. Суворова, д. 192 ».

В соответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке; объект рекламирования – товар, средство его индивидуализации, 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; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

-предназначаться для неопределенного круга лиц;

-привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту

рекламирования;

-способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – 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.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Информация, размещенная на вывесках (рекламных конструкциях) по адресу: г. Пенза, ул. Суворова, д. 192 и на визитках, содержит все определяющие правовые признаки рекламы, позволяющие квалифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации нерекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: формирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует их продвижению на рынке аналогичных услуг (по своему характеру разовым предложением не является) следовательно, является рекламой.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее ФЗ «О рекламе») недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

В силу пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 14.3 ФЗ «О защите конкуренции» не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции путем

сравнения с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рекламе комиссионного магазина «Кристалл» используется выражение: «Мы лучше чем, ЛОМБАРД» без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение.

Кроме того, на баннере комиссионного магазина «Кристалл» распространяется информация: «0%».

Согласно части 14 статьи 28 ФЗ «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.

В данном случае, исходя из представленной информации: «Принимаем технику под 0%», рекламируется финансовая услуга, однако комиссионный магазин «Кристалл» не может оказывать финансовые услуги.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Поскольку фраза: «Мы лучше чем...» выполнена в рекламе очень мелким, значительно меньше, чем остальной текст, а слово «ЛОМБАРД» - очень крупным ярким шрифтом, то имеется вероятность того, что потребитель рекламы не обратит внимание на приведенную фразу, будет думать, что в данном месте располагается ломбард.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 и 4 ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» (далее – ФЗ «О ломбардах») ломбардом является юридическое лицо – специализированная коммерческая организация, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. При этом ломбард должен иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование, которое должно содержать слово «ломбард» и указание на его организационно-правовую форму. Ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а также оказания консультационных и информационных услуг.

Согласно ч.2 ст.2.3 ФЗ «О ломбардах» регулирование деятельности ломбардов по предоставлению краткосрочных займов осуществляется Центральным банком Российской Федерации.

Деятельность комиссионного магазина «Кристалл» осуществляет индивидуальный предприниматель К... (ИНН 638203628440, ОГРНИП 318631300105269), не являясь юридически зарегистрированным в качестве ломбарда и не выполняя требования Федерального закона «О ломбардах».

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5, статьи 28 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель.

В соответствии с п.п. 5,7 ст.3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем в данном случае является индивидуальный предприниматель К....

Учитывая вышеизложенное, и, основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что индивидуальный предприниматель К... нарушил требования пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 1 Закона о рекламе целями данного закона являются развитие уровня, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции в Российской Федерации единства экономического пространства, защита потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение недобросовестной рекламы.

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Статьей 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа на осуществление государственного надзора в сфере рекламы, в частности, выдавать рекламодателям, рекламораспространителям,

рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России доказательств устранения нарушения требований пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 ФЗ «О рекламе» индивидуальным предпринимателем К... представлено не было.

В связи с чем Комиссия Пензенского УФАС России считает целесообразным выдать рекламодателю предписания о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Мы лучше чем, ЛОМБАРД. Комиссионный магазин Кристалл. Принимаем технику под 0%. Продажа техники. Принимаем золото – дорого», «КРИСТАЛЛ комиссионный магазин. Мы лучше чем, ЛОМБАРД. Продажа. Оценка техники, золота. Мгновенное решение Ваших финансовых проблем ул. Суворова, д. 192», размещенную по адресу: г. Пенза, ул. Суворова, д. 192 и на визитках, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктов 1 и 4 части 2, пункта 20 части 3 статьи 5 и части 14 статьи 28 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 24 апреля 2019 года.

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