



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по делу №066/05/28-3423/2022

Резолютивная часть оглашена 23.12.2022

В полном объеме изготовлено 10.01.2023

10 января 2023 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 23.08.2017 №283, в ред. Приказа от 24.12.2021 №498):

председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя управления,
члены Комиссии <...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти,
<...> - специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

- заявитель: **Уральское ГУ Банка России** (620144, г. Екатеринбург, ул. Циолковского, 18) -
извещено, участие не обеспечено;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

ИП <...> (ОГРНИП: 320665800139459, ИНН: 661588679409, дата присвоения
ОГРНИП: 07.10.2020) - личная явка;

- заинтересованные лица:

1) <...> (<...>) - извещен, участие не обеспечено;

2) <...> (<...>) - извещен, участие не обеспечено;

3) **Администрация городского округа Нижняя Салда** (624740, г. Нижняя Салда, ул.
Фрунзе, 2, ОГРН: 1026600784704, дата присвоения ОГРН: 15.10.2002, ИНН: 6622002364,
КПП: 662301001) - извещена, участие не обеспечено;

4) **Прокуратура Свердловской области** (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 21,
ОГРН: 1036602647751, дата присвоения ОГРН: 18.02.2003, ИНН: 6658033077, КПП: 665801001) -
извещена, участие не обеспечено;

рассмотрев дело №066/05/28-3423/2022 по признакам нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе по факту распространения 02.09.2022 на стене здания,
расположенного по адресу г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, рекламы **«Комиссионный
магазин. TARANTINO Пожалуй, самый низкий процент в городе! СКУПКА ПРОДАЖА ЗАЛОГ»** с
признаками нарушения ч.13 ст.28 и п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О
рекламе» (далее - Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

Дело №066/05/28-3423/2022 по признакам нарушения рекламного законодательства
возбуждено Определением от 17.10.2022 на основании заявления Уральского ГУ Банка России
(вх.№8070/22 от 19.09.2022) и назначено к рассмотрению на 15.11.2022. Рассмотрение дела
отложено Определением от 15.11.2022 на 14.12.2022, Определением от 14.12.2022 на 23.12.2022 в
14-00 путем проведения видеоконференцсвязи через систему TrueConf, для участия в которой в
указанное время необходимо было перейти по ссылке <https://fas2.tconf.rt.ru/c/6932991269>

Уральское ГУ Банка России в заявлении (вх.№8070/22 от 19.09.2022) указало о распространении 02.09.2022 на фасаде здания у входной группы в комиссионный магазин «Tarantino», расположенный по адресу г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, рекламы следующего содержания: *«Комиссионный магазин. TARANTINO Пожалуй, самый низкий процент в городе! СКУПКА ПРОДАЖА ЗАЛОГ».*

Регулирование деятельности некредитных финансовых организаций, осуществляющих операции по предоставлению потребительских займов, возложено на Банк России, который ведет государственные реестры участников рынка микрофинансирования, размещенные в свободном доступе на сайте Банка России (www.cbr.ru) в разделе: Финансовые рынки\Микрофинансирование\Реестры.

В рамках проводимой Банком России работы по выявлению и противодействию нелегальной деятельности на финансовом рынке Уральским ГУ Банка России по результатам мониторинга установлены признаки, которые могут свидетельствовать об осуществлении в комиссионном магазине «Tarantino» (адреса: г. Верхняя Салда, ул. Воронова, д. 1; г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, д. 19) профессиональной деятельности по предоставлению краткосрочных займов физическим лицам под залог движимого имущества.

В информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/club_142860669, в настоящее время доступ к странице <https://vk.com/club142860669> ограничен на основании требования Генеральной прокуратуры Российской Федерации от 31.08.2022 № 73/3-105-2022) комиссионный магазин «Tarantino» предлагает услуги по предоставлению денежных средств под залог движимых вещей: *«Здесь вы можете: ... взять деньги под залог техники или электроинструмента, причем под самый низкий процент в городе - 1% в день! ...».*

Согласно сведениям, размещенным в помещении комиссионного магазина «Tarantino» по адресу: г. Верхняя Салда, ул. Воронова, д. 1, предпринимательскую деятельность в торговом объекте осуществляет индивидуальный предприниматель <...> (ИНН 661588679409, ОГРНИП 320665800139459, далее - ИП <...>). В помещении комиссионного магазина осуществляется консультирование о возможности получения физическими лицами денежных средств под залог бытовой техники и других вещей.

В соответствии с п.1 ст.358 ГК РФ **принятие от граждан в залог движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов может осуществляться** в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями - **ломбардами**. Деятельность ломбардов регламентируется Федеральным законом 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 Законом о ломбардах 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 (ч.1 ст.2 Закона о ломбардах).

В соответствии с п.1 ст.2.6 Закона о ломбардах юридическое лицо приобретает статус ломбарда со дня внесения сведений о нем в государственный реестр ломбардов и утрачивает статус ломбарда со дня исключения сведений о нем из указанного реестра.

ИП <...> (в силу императивных норм Закона о ломбардах не может осуществлять деятельность ломбарда) не обладает статусом ломбарда, сведения о ней в Государственный реестр ломбардов, публично размещаемый в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте Банка России (www.cbr.ru), не включены, следовательно, она не вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

Администрация городского округа Нижняя Салда сообщила (вх.№9422/22 от 07.10.2022), что собственником помещения, расположенного по адресу: г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, д. 19, является <...>, который в свою очередь сообщил, что арендатором указанного нежилого помещения является <...>.

Разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, размещенной в г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, д. 19, администрацией городского округа Нижняя Салда не выдавалось.

Администрацией городского округа Нижняя Салда собственнику помещения <...> выдано предписание №56-а от 03.10.2022 о демонтаже вывески/рекламной конструкции, имеющей нарушения в установке и содержании.

03.11.2022 (вх.№11366/22) Администрация городского округа Нижняя Салда сообщила, что предписание №56-а от 03.10.2022 о демонтаже выполнено, что подтвердила приложенным фотоотчетом к акту осмотра от 27.10.2022.

<...> (собственник помещения, расположенного по адресу: г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, д. 19) сообщил (вх.№11773/22 от 10.11.2022), что сдает в аренду указанное помещение <...> на основании Договора аренды нежилых помещений от 01.04.2022. Предписание №56 от 03.10.2022, выданное Администрацией городского округа Нижняя Салда, было выполнено, рекламный щит «Тарантино» был убран (демонтирован).

<...> представил (вх.№11657-ЭП/22 от 09.11.2022) в материалы дела копию Договора аренды нежилых помещений от 01.04.2022 с <...> и копию Договора субаренды нежилого помещения от 01.04.2022 с ИП <...>.

ИП <...> при рассмотрении дела сообщила, что приобрела в начале 2021 года бизнес у <...> (Договор купли-продажи бизнеса от 21.03.2021), все баннеры были установлены им, она ничего не меняла.

На вопрос Комиссии о том, принимает ли ИП <...> у граждан вещи в залог, она указала, что ее деятельность заключается в приеме у граждан вещей с правом их приоритетного выкупа, при этом, не смогла указать норму законодательства, которая допускает такую практику в деятельности комиссионного магазина. ИП <...> сообщила, что торговала б/у товаром, но в настоящее время прекратила деятельность и в Верхней Салде и в Нижней Салде. За время осуществления деятельности заключала договоры с гражданами (точное количество назвать затруднилась), копии трех из них представила в материалы дела. ИП <...> сообщила также, что в ее отношении Прокуратурой г. Нижняя Салда и Верхнесалдинской городской прокуратурой возбуждены дела об административном правонарушении по ч.1 ст.14.56 КоАП РФ по факту незаконного осуществления профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов, которые в настоящее время находятся на рассмотрении в суде.

На вопрос Комиссии о том, за что брался процент, который указан в рекламе как «самый низкий в городе», ИП <...> ответила, что за то, что покупатель имеет приоритет.

Относительно достоверности формулировки рекламы о самом низком проценте в городе, ИП <...> указала, что не она определяла содержание рекламы, она не утверждала формулировки, не вывешивала рекламу. Относительно того, что она и не убирала спорную рекламу, распространяемую в ее интересах, указала, что считает все это лишней суетой, она работала и была довольна.

В письменных объяснениях (вх.№14350-ЭП/22 от 12.12.2022) ИП <...> сообщила следующее:

«Я, <...>, приобрела готовый бизнес в виде двух функционирующих точек, в Верхней Салде и Нижней Салде. Предъявленные обвинения нарушения рекламного законодательства, в том числе использование слова «ЗАЛОГ», были оформлены и применены еще до приобретения мной. Подтверждение и уместность фразы «Пожалуй, самый низкий процент в городе!» я не искала и не задумывалась об этом, в силу полной готовности оформления и нежелания что-либо преобразовывать. Таким образом, сообщить период распространения рекламы, а также сведения о стоимости данной рекламной компании, я не могу, т.к. приобрела это все в готовом виде и не вносила никаких изменений. За 2022 г. было оформлено 319 договоров, с преимущественным правом выкупа, суммарно с 2х точек, примеры прилагаю.

В момент как приобретения, так и в период использования, я не усмотрела в этом каких-либо нарушений, в связи со своей неосведомленностью в данной сфере законодательства. Все нарушения были немедленно устранены с момента предъявления обвинений. Впредь обязуюсь не совершать подобные нарушения».

К объяснениям приложены:

1) копия Постановления от 14.10.2022 о возбуждении дела об административном правонарушении по ч.1 ст.14.56 КоАП РФ, вынесенного прокурором г. Нижняя Салда по факту незаконного осуществления профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов ИП <...> в комиссионном магазине «Тарантино» расположенного по адресу: г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, д. 19;

2) копия Постановления от 14.10.2022 о возбуждении дела об административном правонарушении по ч.1 ст.14.56 КоАП РФ, вынесенного Верхнесалдинским городским прокурором по факту незаконного осуществления профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов ИП <...>. в комиссионном магазине «Тарантино» расположенного по адресу: г. Верхняя Салда, ул. Воронова, 1;

3) копия Договора купли-продажи бизнеса от 21.03.2021, заключенного между ИП <...> (Продавец) и ИП <...> (Покупатель), согласно которому в собственность покупателя передан, в том числе, рекламный баннер;

4) копии договоров купли-продажи с правом выкупа, заключенные с физическими лицами 09.08.2022, 14.09.2022, 23.09.2022.

Осуществление деятельности по предоставлению денежных средств под залог движимого имущества на условиях возвратности, платности, срочности, с целью извлечения прибыли лицами, не имеющими права заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению займов, является нарушением требований Закона о ломбардах, Закона о потребительском кредите (займе). Ответственность за нарушение, выразившееся в осуществлении предусмотренной законодательством о потребительском кредите (займе) деятельности по предоставлению потребительских кредитов (займов), в том числе обязательства заемщика по которым обеспечены ипотекой, юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, не имеющими права на ее осуществление, предусмотрена статьей **14.56 КоАП РФ**.

Согласно статье 28.4 КоАП РФ полномочия по возбуждению дел об административных правонарушениях по статье 14.56 КоАП РФ возложены на органы **прокуратуры**.

Уральское ГУ Банка России направило заявление от 14.09.2022 в отношении ИП <...> также и в Прокуратуру Свердловской области.

Прокуратура Свердловской области участие в рассмотрении дела не приняла, запрошенную информацию не представила.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.

Материалами дела установлено, что в период с 21.03.2021 (Договор купли-продажи бизнеса, заключенный между ИП <...> и ИП <...>) по 27.10.2022 (акт осмотра Администрации городского округа Нижняя Салда) на фасаде здания у входной группы в комиссионный магазин «Tarantino», расположенный по адресу г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, распространялась реклама *«Комиссионный магазин. TARANTINO Пожалуй, самый низкий процент в городе! СКУПКА ПРОДАЖА ЗАЛОГ»:*



Законодательством Российской Федерации согласно ч.4 ст.5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и 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 (п.1); под **объектом 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 (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Согласно п.1 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

К объектам гражданских прав относятся вещи (включая наличные деньги и документарные ценные бумаги), иное имущество, в том числе имущественные права (включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права); результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст.128 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке.

К информации, направленной на формирование и поддержание интереса к определенному лицу и его продвижение на рынке, по мнению ФАС России, относится указание следующей информации о лице:

- наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (независимо от указания вида деятельности), выполненное с использованием товарных знаков, логотипов или иных индивидуализирующих данное лицо обозначений, цветов,

- контактная информация о лице (почтовый адрес, телефон, адрес сайта, электронной почты и т.п.),

- характеристика, описание лица, его деятельности,

- информация о производимых или реализуемых товарах.

В соответствии с письмом ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке.

Таким образом, характер информации и ее отнесение к рекламе либо не рекламе связан исключительно с ее **целевой направленностью** на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

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

В соответствии с позицией, изложенной в пункте 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В рассматриваемом случае информация, размещенная на стене здания, расположенного по адресу г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, содержит сведения о конкретном хозяйствующем субъекте - «Комиссионный магазин. TARANTINO», а также об услугах, оказываемых данным лицом - «СКУПКА ПРОДАЖА ЗАЛОГ», следовательно, является рекламой, на которую распространяются требования Закона о рекламе.

Согласно **ч.13 ст.28 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.

В силу пп.5 п.1 ст.3 Федерального закона от 21.12.2013 № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» (далее - Закон о потребительском кредите (займе)) под профессиональной деятельностью по предоставлению потребительских займов понимается 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; иных случаев, предусмотренных федеральным законом).

Согласно ст.4 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.

Таким образом, лицо, не являющееся кредитной организацией или некредитной финансовой организацией, не вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

В соответствии с п.1 ст.358 ГК РФ принятие от граждан в **залог** движимых вещей, предназначенных для личного потребления, в обеспечение краткосрочных займов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями - **ломбардами**. Деятельность ломбардов регламентируется Законом о ломбардах.

Ломбардом является юридическое лицо, зарегистрированное в форме хозяйственного общества, сведения о котором внесены в государственный **реестр ломбардов** в порядке, предусмотренном Законом о ломбардах 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 (ч.1 ст. 2 Закона о ломбардах).

В соответствии с п.1 ст.2.6 Закона о ломбардах юридическое лицо приобретает статус ломбарда со дня внесения сведений о нем в государственный реестр ломбардов и утрачивает статус ломбарда со дня исключения сведений о нем из указанного реестра.

Согласно ч.1 ст.7 Закона о ломбардах по условиям договора займа ломбард (заимодавец) передает на возвратной и возмездной основе на срок не более одного года заем гражданину (физическому лицу) - заемщику, а заемщик, одновременно являющийся залогодателем, передает ломбарду имущество, являющееся предметом залога.

Уральское ГУ Банка России указало, что ИП <...> (в силу императивных норм Закона о ломбардах не может осуществлять деятельность ломбарда) не обладает статусом ломбарда, сведения о ней в Государственный реестр ломбардов, публично размещаемый в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте Банка России (www.cbr.ru), не включены, следовательно, она не вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов.

Между тем, как следует из представленных в материалы дела копий договоров, заключенных ИП <...> (покупатель) с физическими лицами (продавцами) 09.08.2022, 14.09.2022, 23.09.2022, продавцам предоставлялось право выкупа предмета продажи. Например, по договору №000237 от 23.09.2022 право выкупа предмета продажи предусмотрено на срок 7 дней, при этом, цена продажи - 2 000 руб., цена выкупа - 2 140 руб. Таким образом, указанные договоры, по своей правовой природе являются договорами займа под залог движимого имущества, то есть, свидетельствуют об осуществлении ИП <...> профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов в отсутствие статуса ломбарда.

В Постановлении Прокуратуры г. Нижняя Салда о возбуждении дела об административном правонарушении от 14.10.2022 отмечено, что правоотношения, предусматривающие возможность обратного выкупа гражданином ранее реализованного магазину имущества с оплатой магазину

вознаграждения, свидетельствуют о фактическом возникновении между сторонами сделки по выдаче денежного займа под залог имущества. Проверкой установлено, что деятельность ИП <...> по выдаче займов осуществляется на постоянной и регулярной основе, более 4 раз в год, что образует признаки профессиональной деятельности по предоставлению потребительских займов. При этом ИП <...> к числу субъектов, имеющих право осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов, не относится. Осуществление деятельности по предоставлению денежных средств под залог движимого имущества на условиях возвратности, платности, срочности, с целью извлечения прибыли лицами, не имеющими права заниматься профессиональной деятельностью по предоставлению займов, является нарушением требований Закона о ломбардах, Закона о потребительском кредите (займе).

Таким образом, материалами дела установлено, что ИП <...>, осуществлявшая в период распространения спорной рекламы деятельность в комиссионном магазине «TARANTINO», не являлась лицом, осуществляющим профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Законом о потребительском кредите (займе), что ИП <...> не опровергается, следовательно, она была не вправе осуществлять профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов под залог, поскольку природа комиссионных услуг и микрофинансовой деятельности, оказываемой ломбардами, различна, в связи с чем, распространение рекламы услуг комиссионного магазина, содержащей слово «ЗАЛОГ», противоречит требованиям ч.13 ст.28 Закона о рекламе.

Кроме того, в рекламе использована фраза: *«Пожалуй, самый низкий процент в городе!»*.

Согласно **п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе** **недостовойной** 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 п.29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснено, что 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 (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

ФАС России в Письме от 30.09.2011 № АК/37027 «О рекламе оккультных услуг и недобросовестной рекламе» дала следующее разъяснение по применению норм п.1 ч.2 ст. 5 и п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе:

П. 1 ч. 2 ст. 5 Закона о рекламе запрещает приведение в рекламе некорректного сравнения. При этом, необходимо заметить, что сравнение как таковое в рекламе не запрещается. Однако приводимое в рекламе сравнение должно соответствовать закону.

К некорректному сравнению могут быть отнесены случаи, когда делается вывод о сходстве товаров либо превосходстве одного товара над другим, однако конкретные характеристики сравниваемых товаров не указываются. При этом в рекламе может приводиться как сравнение рекламируемого товара с конкретным другим товаром, так и сравнение рекламируемого товара со всеми иными товарами (без указания конкретного товара, с которым производится сравнение) - например, путем использования слов «самый лучший», «№1».

В отсутствие указания критерия такого сравнения создается впечатление, что рекламируемый товар обладает заявленным преимуществом по всем критериям. Однако, данный

вывод достоверен только в отношении одного или нескольких критериев, однако не всех (в случае если заявленное преимущество недостоверно ни по одному из критериев, такая реклама должна признаваться недостоверной - в соответствии с ч. 3 ст. 5 Закона о рекламе).

Сравнение предполагает такую подачу информации, в которой сопоставляются два и более явления, исследуются их параметры, сходство или различие. Применительно к сравнению товаров это может осуществляться как путем прямого сопоставления конкретных характеристик, свойств, параметров изделий, так и уподобления одного изделия другому либо указанием на их различность.

К некорректному сравнению должно относиться такое, которое противопоставляется корректному. В толковом словаре термин «корректный» определяется как «вежливый, тактичный, учтивый», а также «правильный, точный». Соответственно для целей определения понятия **некорректного** сравнения необходимо понимать **неточное, неправильное сравнение**. При этом приводимые в таком сравнении сведения являются в принципе достоверными, однако их компоновка или выбор создают определенную несовместимость.

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 (Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Подобные утверждения должны сопровождаться ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных.

«Пожалуй, самый низкий процент в городе!» - является сравнительной характеристикой услуг комиссионного магазина «TARANTINO» с иными хозяйствующими субъектами, предоставляющими залог в г. Нижняя Салда, по критерию - процент.

Таким образом, в спорной рекламе указан критерий сравнения – размер процента по займу на заложенное имущество, при этом, в рекламе отсутствует ссылка на результат соответствующих исследований и источник данных, подтверждающих, что в комиссионном магазине «TARANTINO» самый низкий процент в городе.

Использованная в рассматриваемой рекламе фраза направлена на выделение рекламируемого комиссионного магазина среди других таких же лиц. Данная фраза подчеркивает превосходство комиссионного магазина «TARANTINO», выгодно отличающее его от других. При этом использованная в рекламе фраза сообщает именно о преимуществах рекламируемого магазина и оказываемых им услуг.

Закон о рекламе не содержит прямого запрета на использование в рекламе терминов в превосходной степени, однако устанавливает требование о достоверности распространяемой рекламы, ориентирует на необходимость обеспечить ее соответствие реальной действительности в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах, а также предусматривает ответственность за распространение недостоверной рекламы.

В данном случае говорится только о вероятности преимущества комиссионного магазина «TARANTINO» перед другими аналогичными компаниями, между тем, слово «Пожалуй» не меняет смысл используемого выражения.

Слово «Пожалуй» выражает допущение определенной возможности, склонность согласиться. Несмотря на то, что в рекламе присутствует слово «Пожалуй», информация: **«Пожалуй, самый низкий процент в городе!»** выражает согласие с тем, что в комиссионном магазине «TARANTINO» самый низкий процент в городе.

Наличие в рекламе слова «Пожалуй» не устранило оценочную характеристику, не снизило заявляемую степень превосходства рекламируемой услуги над аналогичными, поскольку основания или источники такого предположения также не указаны.

Таким образом, спорная реклама является недостоверной, нарушает п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе.

В соответствии с ч.6 и ч.7 ст.38 Закона о рекламе ответственность за нарушение ч.13 ст.28 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламодателем.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч.2-8 ст. 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч.6 ст.38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона о рекламе).

Рекламодателем – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ст. 3 Закона о рекламе).

Материалами дела установлено, что рекламодателем и рекламодателем ненадлежащей рекламы на стене здания, расположенного по адресу г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, являлась ИП <...>, которая приобрела рекламный баннер на основании Договора купли-продажи бизнеса от 21.03.2021, заключенного с ИП <...>, став собственником баннера, не внесла каких-либо изменений в его содержание, тем самым фактически определила (одобрила, согласовала) содержание рекламы, распространяемой ею в ее интересах, что ИП <...> не опровергается.

Резолютивная часть решения по делу согласно пп. «г» п.47 Правил №1922 должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Согласно п. 49 Правил №1922 при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела установлено, что в настоящее время распространение ненадлежащей рекламы на стене здания, расположенного по адресу г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, прекращено, в связи с чем, отсутствует необходимость в выдаче предписания.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 Закона о рекламе Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ст.14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, подлежат административной ответственности как **должностные лица**.

Согласно п.48 Правил №1922 дата изготовления решения по делу в полном объеме считается датой принятия решения по делу.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, и

достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 - 3.45 Административного регламента № 711/12, ч.1 ст.37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Согласно ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо (ч.ч.1, 2 ст.25.5 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст.25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. 42 – 48 Правил №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу *«Комиссионный магазин. TARANTINO Пожалуй, самый низкий процент в городе! СКУПКА ПРОДАЖА ЗАЛОГ»*, распространенную в период с 21.03.2021 по 27.10.2022 на фасаде здания у входной группы в комиссионный магазин «Tarantino», расположенный по адресу: Свердловская область, г. Нижняя Салда, ул. Ломоносова, 19, ненадлежащей, нарушающей требования ч.13 ст.28 Закона о рекламе, поскольку реклама услуг по предоставлению потребительских займов распространена лицом, не осуществляющим профессиональную деятельность по предоставлению потребительских займов в соответствии с Законом о потребительском кредите (займе), а также нарушающей требования п.1 ч.3 ст.5 Закона о рекламе, поскольку содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах

рекламируемых услуг перед услугами, которые оказываются другими продавцами, а именно, о самом низком проценте в городе по займу под залог имущества.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. **ИП <...>** (ОГРНИП: 320665800139459, ИНН: 661588679409, дата присвоения ОГРНИП: 07.10.2020) (защитнику) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **06 февраля 2023 г. в 11 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

ИП <...> вправе представить письменные объяснения по факту правонарушения (ст. 26.3 КоАП РФ), в том числе, указать (при наличии) обстоятельства, смягчающие (ст.4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, исключаяющие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Для приобщения к протоколу письменных объяснений (ст. 26.3 КоАП РФ) их надлежит представить в письменной форме и раскрыть в них свою позицию относительно каждого из указанных в решении обстоятельств, подкрепив ее соответствующими доказательствами.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе).

Для оперативности информацию следует предварительно направить по факсу либо на электронную почту Управления (to66@fas.gov.ru с пометкой «для <...>»). В ответе необходимо ссылаться на исходящий номер документа Свердловского УФАС России.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ защитник, допущенный к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени юридического и должностного лица, в отношении которого составляется протокол).

Неявка лица до истечения указанного срока не препятствует дальнейшему движению дела об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие указанного лица (ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ).

В связи с неблагоприятной эпидемиологической обстановкой в РФ Управление рекомендует воздержаться от личной явки лиц, участвующих в составлении протокола (в том числе, защитников), направив ходатайство (to66@fas.gov.ru) о составлении протокола в их отсутствие с учетом представленных письменных пояснений.

Независимо от формы участия в составлении протокола все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при его составлении.

Кроме того, Управление информирует о возможности представить расписку о выборе формы получения процессуальных документов (указать реквизиты сопроводительного письма к данному документу) путем их направления по адресу электронной почты, указанной в расписке, с подтверждением того, что такой способ получения процессуальных документов будет являться надлежащим уведомлением (расписка должна быть заполнена физическим лицом, должностным лицом лично либо законным представителем юридического лица с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, подтверждающего полномочия).

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>