

Индивидуальному
предпринимателю

Калачеву Ивану Дмитриевичу

г. Петрозаводск

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении №03-03/04-2018

30 марта 2018 года
Петрозаводск

Г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) Бабкин Константин Евгеньевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/04-2018, возбужденного в

отношении индивидуального предпринимателя Калачева Ивана Дмитриевича (ИНН 100108866278, ОГРНИП 31400106300057; адрес регистрации: <>, Республика Карелия, <>; далее –ИП Калачев И.Д.), по факту нарушения требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие Калачева И.Д. надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 26.12.2017 по делу №03-02/30-2017 реклама, распространяемая ИП Калачевым И.Д. в виде листовок с информацией о проведении коллективной процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени проведения процедуры поверки приборов учета воды, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе №03-02/30-2017 комиссией установлены следующие обстоятельства.

На территории городов Барнаула, Смоленска, Орла, Ижевска, Петрозаводска, Белгорода, Архангельска распространялись идентичные листовки (за исключением, даты, исходящего номера информационных уведомлений и номеров телефонов: 60-71-66 (г. Барнаул), 67-06-74 (г. Смоленск), 48-84-00 (г. Орел), 57-61-65 (г. Ижевск), 63-77-07 (г. Петрозаводск), 36-29-29 (г. Белгород) и 40-88-11 (г. Архангельск), выполненные следующим образом.

В левом верхнем углу - изображение многоэтажных домов; в правом верхнем углу - наименование «Повторное извещение», рядом размещена стрелка вниз; под указанной надписью размещена имитация штрих-кода, под которым указано: Исходящий номер <...> от 01.06.2017 (в листовках, распространенных в г. Барнауле и г. Ижевске), 1707 от 01.07.2017 (в листовках г. Смоленска), 1708 от 01.08.2017 (в листовке г. Орла), 1709 от 01.09.2017 (в листовках г. Петрозаводска), 1707 от 01.07.2017 (в листовках г. Белгорода), 1708 от 01.08.2017 (в листовках г. Архангельска); в центре размещены реквизиты и наименования нормативных документов: Федеральный закон от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Постановление

Правительства РФ от 06.05.2011 №354 (ред. от 27.02.2017) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов».

Текст извещения начинается с обращения «Уважаемый собственник жилого помещения!», далее по тексту: «Доводим до Вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в Вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в обязательной метрологической поверке, без проведения которой приборы считаются непригодными для водопотребления.

На основании этого обращаем Ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в Вашем доме: работы по поверке будут проводиться с 13 июня по 13 июля 2017 года (в листовках г. Барнаула), с 19 июня по 19 июля 2017 года (в листовках г. Ижевска), с 17 июля по 17 августа 2017 года (в листовках г. Смоленска), с 14 августа по 14 сентября 2017 года (в листовках г. Орла), с 01 сентября по 30 сентября 2017 года (в листовках г. Петрозаводска), с 01 июля по 31 июля 2017 года (в листовка г. Белгорода) и с 01 августа по 31 августа 2017 года (в листовках г. Архангельска). В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 60-71-66 (г. Барнаул), 67-06-74 (г. Смоленск), 48-84-00 (г. Орел), 57-61-65 (г. Ижевск), 63-77-07 (г. Петрозаводск), 36-29-29 (г. Белгород) и 40-88-11 (г. Архангельск).

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также Постановлению Правительства РФ от 06.05.2011г. №354, индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.

Таким образом, во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу, а также в целях соблюдения требований Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по 60-71-66 (г. Барнаул), 67-06-74 (г. Смоленск), 48-84-00 (г. Орел), 57-61-65 (г. Ижевск), 63-77-07 (г. Петрозаводск), 36-29-29 (г. Белгород) и 40-88-11 (г. Архангельск). Обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ!»

Далее извещение в левом нижнем углу подписано «С уважением, Администрация Единой городской службы по учету водоснабжения», в правом нижнем углу имеется оттиск печати, в центре которой указано «Единая городская служба по учету водоснабжения», по кругу- Федеральный закон №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» *Барнаул*/ *Смоленск*/ *Ижевск*/ *Орел*/ *Петрозаводск*/ *Белгород*/ *Архангельск*/.

При этом вышеуказанные листовки, распространяемые в городах Барнауле, Смоленске, Ижевске, Орле, Петрозаводске, Белгороде и Архангельске

оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к собственникам.

Комиссией установлено, что номера телефонов 60-71-66 (г. Барнаул), 67-06-74 (г. Смоленск), 48-84-00 (г. Орел), 57-61-65 (г. Ижевск), 63-77-07 (г. Петрозаводск), 36-29-29 (г. Белгород) и 40-88-11 (г. Архангельск) ПАО «МТС» выделило ИП Хомяк Артему Васильевичу (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегстр. 07.08.2017; адрес: <>, Республика Карелия). Последний в свою очередь, исполняет обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 23.05.2017, заключенного с индивидуальным предпринимателем Калачевым Иваном Дмитриевичем (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057; <>).

ИП Калачев И.Д. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП Калачева И.Д. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В ходе рассмотрения дела №03-02/30-2017 комиссия Карельского УФАС России установила следующее.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, рекламой является 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.

В силу части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недостоверной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

В силу части 7 статьи 5 ФЗ «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.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах

Барнауле, Смоленске, Ижевске, Орле, Петрозаводске, Белгороде и Архангельске;

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по проверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единая городская служба по учету водоснабжения»;

- направлена на продвижение данных услуг на рынке.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 ФЗ «О рекламе», поэтому является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недостоверной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

В силу части 7 статьи 5 ФЗ «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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов 60-71-66 (г. Барнаул), 67-06-74 (г. Смоленск), 48-84-00 (г. Орел), 57-61-65 (г. Ижевск), 63-77-07 (г. Петрозаводск), 36-29-29 (г. Белгород) и 40-88-11 (г. Архангельск), может воспользоваться услугами по проверке приборов учета воды, которые оказывает «Единая городская служба по учету водоснабжения».

Согласно части 1 статьи 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Однако, согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 64 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации №5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.03.2009 №29 «О некоторых

вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 ГК РФ принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Наименование «Единая городская служба по учету водоснабжения» в рассматриваемых рекламных листовках является коммерческими обозначениями лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в листовках указанного коммерческого обозначения может вводить потребителей в заблуждение относительно действительного исполнителя услуг (ИП Калачева И.Д.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Рассматриваемая рекламная листовка содержит информацию: «... обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки...», «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки....».

Толковый словарь С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведова содержит несколько смысловых значений слова «коллективный»: 1. Свойственный коллективу. 2. Общий, совместный, производимый коллективом. 3. Предназначенный для коллектива.

Таким образом, использованные в листовках сочетания слов, а именно: «Единая Городская служба по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «Вам необходимо»; «обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ» графическое исполнение листовки, сходное с уведомлениями от жилищно-коммунальных служб; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации, использование в качестве подписи «Администрация Единой городской службы по учету водоснабжения» и оттиска печати в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой городов Барнаула, Смоленска, Ижевска, Орла, Петрозаводска, Белгорода и Архангельска мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер.

Кроме того, из текста рекламных листовок не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично (отсутствует аккредитация), а может предложить только услуги посредника при получении услуги по поверке прибора учета воды.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение

потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, поскольку отсутствует указание на непосредственного исполнителя (ИП Калачева И.Д.), формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды (так как ИП Калачев И.Д. может выступать только в качестве посредника по поверке приборов учета), а также срочности и необходимости такой поверки только у Городской службы по учету водоснабжения и свидетельствует о наличии нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с пунктом 80 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 №354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» учет объема (количества) коммунальных услуг, предоставленных потребителю в жилом или в нежилом помещении, осуществляется с использованием индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета. К использованию допускаются приборы учета утвержденного типа и прошедшие поверку в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений.

В соответствии с пунктом 2 статьи 13 Федерального закона от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в установленном порядке в области обеспечения единства измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели.

ИП Калачев И.Д. при рассмотрении дела №03-02/10-2016 представлял в адрес Карельского УФАС России договор, заключенный с ООО «МЕТЕР», имеющим аккредитацию в области обеспечения единства измерений от 24.05.2013 №РОСС RU.001.310159 действующий до 24.05.2018 и проводящим поверку в г. Санкт-Петербург. При этом договор заключен на срок до 31.12.2015, с пролонгацией каждый год, в случае, если ни одна из сторон не потребовала его прекращения. Однако в материалы дела №03-02/30-2017 ИП Калачев И.Д. не предоставил документов, свидетельствующих о пролонгации указанного договора или о заключении нового договора.

Необходимо отметить, что сведения об аккредитованных в установленном порядке в области обеспечения единства измерений юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, правомочных производить поверку средств измерений, размещены на официальном сайте Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии по адресу <http://fundmetrology.ru>.

По данным сайта Федерального Агентства по техническому регулированию

и метрологии право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды на территории Республики Карелия имеет исключительно ФБУ «Карельский ЦСМ» (185005, Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Володарского, д. 5).

Таким образом, ФБУ «Карельский ЦСМ» на сегодняшний день является единственной организацией на территории Республики Карелия, аккредитованной на право поверки.

При этом организации или частные лица, предлагающие услуги по «проверке и техническому обслуживанию» водосчетчиков не имеющие аккредитации на право их выполнения вводят потребителей в заблуждение. Данный факт свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламе нарушения требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Из документов, имеющихся в материалах дела №03-02/30-2017 следует, что ИП Калачев И.Д. является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем вышеуказанной информации.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель. При этом ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»). Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, в виде административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ установлен срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датами совершения административного правонарушения в данном случае являются даты обнаружения правонарушения, т.е. даты регистрации

обращений физических лиц, поступивших в адрес, Алтайского краевого УФАС России и Смоленского УФАС России, Удмуртского УФАС России, Управление Роспотребнадзора по Республике Карелия, Карельского УФАС России, Белгородского УФАС России, Архангельское УФАС России: 20.06.2017, 20.07.2017, 29.06.2017, 17.03.2017, 08.09.2017, 24.07.2017, 17.07.2017, 10.08.2017. Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Места совершения данного административного правонарушения – г. Барнаул, г. Смоленск, г. Ижевск, г. Орел, г. Петрозаводск, г. Белгород и г. Архангельск.

В связи с вышеуказанным 31.01.2018 должностным лицом Карельского УФАС России на адрес местожительства ИП Калачева И.Д. было направлено определение «О возбуждении дела об административном правонарушении №03-03/04-2018 и проведении административного расследования» согласно которому Калачеву И.Д. необходимо было явиться для составления протокола 26.02.2018 в 15 часов 00 минут. Указанное определение было получено ИП Калачевым И.Д. 13.02.2018.

26.02.2018 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/04-2018 об административном правонарушении в отсутствие ИП Калачева И.Д. надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте составления протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/04-2018 от 26.02.2018 рассмотрение данного дела было назначено на 11 часов 30 минут 30.03.2018 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518. Указанное определение было получено адресатом 21.03.2018.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП Калачев И.Д. не явился.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России полагает, что в действиях ИП Калачева И.Д. установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/30-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Следует отметить, что ИП Калачев И.Д. повторно привлекается к административной ответственности (постановления от 20.10.2016 по делу №03-03/47-2016, от 31.08.2017 по делу №03-03/49-2017), в связи с чем положения нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ при определении административного

наказания в отношении ИП Калачева И.Д. не применимы.

Кроме того, указанный факт является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Должностное лицо Карельского УФАС России не установило оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП Калачевым И.Д. своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России Бабкин Константин Евгеньевич,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя Калачева Ивана Дмитриевича (ИНН 100108866278, ОГРНИП 31400106300057) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 6 000 (шесть тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республика Карелия Банка России

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №03-03/04-2018).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления
Бабкин

К.Е.