

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) \*\*\* рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №010/04/14.3-149/2019, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя \*\*\* (ИНН 100120297701, ОГРНИП 318000100006553, <>; далее – ИП \*\*\* по факту нарушения требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 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 ИП \*\*\*, 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 18.02.2019 по делу №03-02/43-2018 реклама, распространяемая ИП \*\*\*, на территории Российской Федерации, в том числе в городах Ижевске, Чебоксарах, Калуге, Кургане, Архангельске, Благовещенске, Новосибирске в виде извещений рекламного характера о проведении проверок приборов учета воды в разные периоды времени, со ссылками на нормативные правовые акты и таблицами расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам, схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях на оплату коммунальных услуг, была признана ненадлежащей, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункт 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе №03-02/43-2018 комиссией установлены следующие обстоятельства.

На территории городов Ижевске, Чебоксарах, Кургане, Калуге, Архангельске, Благовещенске и Новосибирске распространялись следующие идентичные извещения:

В указанных извещениях, распространяемых в вышеперечисленных городах, отличались даты, исходящие номера информационных уведомлений, периоды проведения проверок и номера телефонов.

При этом все вышеуказанные извещения оформлены с использованием

элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/ квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к плательщикам, размещение таблицы, имитирующей расчетную таблицу по тарифам, размещаемую в квитанциях.

Комиссией установлено, что номера телефонов 8 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск), 8(8352) 22-85-89 (г. Чебоксары), 8(3522) 55-483 (г. Курган), 8(4842) 28-12-55 (г. Калуга), 8(8182) 40-88-11 (г. Архангельск), 8(4162) 58-14-10 (г. Благовещенск) и 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск) ПАО «МТС» выделило ООО «Первая энергосберегающая компания» (ИНН 1001314869, ОГРН 1161001061594), которое в свою очередь оказывает услуги по обработке телефонных звонков заказчиков, т.е. выступает в качестве call-центра.

Так, услуги по приему и обработке звонков на вышеобозначенные телефонные номера принимаются и обрабатываются Обществом в соответствии с договором, заключенным с ИП \*\*\*. (ИНН 100120297701, ОГРНИП 318000100006553, <>).

Согласно выписке из ЕГРИП \*\*\*. зарегистрирован в качестве ИП 06.03.2018, основным видом деятельности ИП \*\*\*. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

Кроме того, ИП \*\*\*. без сопроводительного письма по запросу Управления предоставил в адрес Карельского УФАС России копию уведомления ИФНС по г. Петрозаводску о постановке на учет физического лица в налоговом органе, выданного \*\*\*и подтверждающего его постановку на учет в качестве индивидуального предпринимателя. Кроме того, ИП \*\*\*. предоставил 7 копий квитанций, оформленных им по результатам оказания санитарно-технических работ (замене водосчетчика) гражданам в городах Ижевске, Калуге, Кургане, Чебоксарах. При этом ИП \*\*\*. не предоставил каких-либо пояснений по факту распространения рассматриваемых в рамках настоящего дела извещений и не опроверг своей причастности к их распространению.

Помимо указанного, важно отметить, что Управлением в 2016 году уже рассматривалось дело №03-02/15-2016, возбужденное в отношении ИП \*\*\* (ИНН 100120297701, ОГРНИП 314100119000028, адрес: ул. Луначарского, 40, кв. 7, г. Петрозаводск, 185005) по факту распространения в городе Астрахани извещений рекламного характера, схожих по содержанию с рассматриваемыми. Так, в них также было указание на проведение в домах работ по поверке приборов учета в определенные даты и на обязательность их проведения с учетом нормативных правовых актов. В извещениях был указан номер телефона соответствующего города, по которому потребителям необходимо было позвонить и записаться на поверку приборов учета воды. Кроме того, указанные извещения по своему виду

имели схожесть с официальными уведомлениями, оформляемыми коммунальными службами. При этом ИП \*\*\*, в рамках рассмотрения дела №03-02/15-2016 в письме от 05.02.2016 №3 (вх. от 16.02.2016 №1391) подтвердил факт распространения листовок сообщив, что самостоятельно изготавливал и распространял их в г. Астрахани. Кроме того, из представленных пояснений ИП \*\*\*, следовало, что услуги по поверке приборов учета воды предлагались в отсутствие аккредитации на совершение поверочных действий. В результате рассмотрения дела №03-02/15-2016 реклама, распространяемая ИП \*\*\*, была признана не надлежащей. При этом по имеющейся у Карельского УФАС России информации позже (25.05.2016) ИП \*\*\* прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя.

В ходе рассмотрения дела №03-02/43-2018 комиссия Карельского УФАС России установила следующее.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что 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 (извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Ижевске, Чебоксарах, Кургане, Калуге, Архангельске, Благовещенске и Новосибирске;

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Городской Центр Учета Водопотребления» и «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»).

Исходя из смысла указанной нормы Закона, сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать, кто оказывает те или иные услуги.

Согласно части 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

В нарушение данных правовых норм в тексте вышеуказанной рекламы не содержатся соответствующие действительности сведения о продавцах рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в несуществующих как юридическое лицо «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения».

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 8 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск), 8(8352) 22-85-89 (г. Чебоксары), 8(3522) 55-483 (г. Курган), 8(4842) 28-12-55 (г. Калуга), 8(8182) 40-88-11 (г. Архангельск), 8(4162) 58-14-10 (г. Благовещенск) и 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск) может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Городской Центр Учета Водопотребления» и «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.

В данном случае предполагается, что наименования «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения». в рекламных извещениях использованы в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в извещениях указанных коммерческих обозначений без указания данных лица, в действительности оказывающего предлагаемые в рекламе услуги, может вводить потребителей в заблуждение относительно исполнителя услуг (ИП \*\*\*.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно: «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения», «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону...», «...во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу...», «...Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения проверки...», «работы по поверке будут проводиться...» «обращаем ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета, а также нарушение на них пломб, категорически запрещено!», «ПОВТОРНОЕ ИЗВЕЩЕНИЕ» графическое исполнение извещения, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; размещения в извещениях таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами размещаемыми в квитанциях, в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о

проведении только указанными службами в городах Ижевске, Чебоксарах, Кургане, Калуге, Архангельске, Благовещенске и Новосибирске мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо идти оплачивать услуги.

Кроме того, из текста рекламных извещений, распространяемых ИП Фарутиным А.А. в городах Ижевске, Чебоксарах, Кургане, Калуге, Архангельске, Благовещенске и Новосибирске не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично, 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, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу лица, производящего поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП \*\*\*) искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы 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.

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 Федеральной службы по аккредитации по адресу <https://pub.fsa.gov.ru/ral>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды, размещенных на сайте Федеральной службы по аккредитации, информация об ИП \*\*\*. отсутствует.

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».

Таким образом, ИП \*\*\*. на момент рассмотрения дела №03-02/43-2018 не имел права осуществлять поверку приборов учета воды, а, следовательно, и рекламировать данные услуги.

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.

Исходя из информации, полученной в ходе рассмотрения дела №03-02/43-2018 от ООО «Первая энергосберегающая компания», в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП Фарутин А.А. является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламных извещений.

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 Карельского УФАС России: 23.07.2018, 13.08.2018, 20.08.2018, 21.08.2018, 04.09.2018, 19.09.2018, 03.10.2018, 27.11.2018, 20.11.2018, 05.12.2018, 25.12.2018, 10.01.2019, 23.01.2019.

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Места совершения данного административного правонарушения – г. Ижевск, г.Чебоксар, г. Курган, г. Калуга, г. Архангельск, г. Благовещенск и г. Новосибирск.

В связи с вышеуказанным 19.03.2019 должностным лицом Карельского УФАС России ИП \*\*\* (по адресу: <>) было направлено определение «О возбуждении дела об административном правонарушении №010/04/14.3-149/2019/990 и проведении административного расследования», о необходимости явиться для составления протокола в 11 часов 30 минут 17.04.2019. Согласно почтовому уведомлению о вручении указанное определение получено ИП \*\*\* 25.03.2019.

17.04.2019 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №010/04/14.3-149/2019 об административном правонарушении в отсутствие ИП \*\*\*, надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте составления протокола.

Определением «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №010/04/14.3-149/2019» от 17.04.2019 рассмотрение данного дела было назначено на 11 часов 30 минут 06.05.2019.

Копии указанных протокола и определения получены ИП \*\*\*. 20.04.2019.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП \*\*\* не явился.

Рассмотрение административного дела №010/04/14.3-149/2019 состоялось в назначенное время.

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

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/43-2018, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность не установлено.

Следует отметить, что ИП \*\*\* повторно привлекается к административной ответственности (постановление от 22.12.2016 по делу №03-03/66-2016), в связи с чем положения нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ при определении административного наказания в отношении ИП \*\*\* не применимы.

Кроме того, 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 \*\*\* своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместителя руководителя Карельского УФАС России \*\*\*

#### ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя \*\*\* (ИНН 100120297701, ОГРНИП 318000100006553) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 4 000 (четыре тысячи) 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 №010/04/14.3-149/2019).

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.