

Индивидуальному
предпринимателю

К

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу №010/04/14.3-243/2022

об административном правонарушении

26 мая 2022 года
Петрозаводск

Г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №010/04/14.3-243/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя К (<>), 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 К., 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 10.02.2022 по делу №010/05/5-855/2021 реклама, распространенная ИП К. (<>) от имени «Центра метрологии ЖКХ» на территории городов Благовещенска, Омска, Петрозаводска, Ижевска, Перми, Смоленска, Мурманска, Оренбурга, Екатеринбургa, Белгорода, Хабаровска в виде извещений рекламного характера о необходимости проведения поверки приборов учета воды, со ссылками на нормативные правовые акты и таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам, схожей по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях на оплату коммунальных услуг, 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 №010/05/5-855/2021 комиссией установлено, что на территории названных городов распространялись следующего вида и содержания извещения:

В указанных извещениях, распространяемых в вышеперечисленных городах, отличались в основном номера телефонов, периоды (октябрь, ноябрь, декабрь) 2021 года, исходящие даты (11.10.2021, 18.10.2021, 06.12.2021 и т.д.) и срок, до которого необходимо оставить заявку.

При этом все 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, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости коммунальной услуги по тарифам и по нормативам.

Материалами дела подтверждается, что номера телефонов 8 (8142) 63-77-07 (г.Петрозаводск), 8 (343) 271-39-71 (г.Екатеринбург), 8 (4812) 670-674 (г. Смоленск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск), 8 (4162) 58-14-10 (г. Благовещенск), 8 (3412) 57-61-65 (г.Ижевск), 8 (342) 203-11-60 (г. Пермь), (8152) 70-13-13

(г. Мурманск), 8 (3532) 97-41-41 (г. Оренбург), 8 (4722) 36-29-29 (г. Белгород), 8 (4212) 20-20-51 (г. Хабаровск) выделены ИП К..

Согласно выписке из ЕГРИП ИП К. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП К. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

При этом Карельским УФАС России ранее рассмотрены дела №03-02/02-2018, №03-02/16-2018, №03-02/36-2018, №010/05/5-207/2019, №010/05/5-733/2019, №010/05/5-1/2020 и №010/05/5-74/2020, №010/05/5-367/2020, 010/05/5-689/2020, №010/05/5-149/2021, №010/05/5-199/2021, №010/05/5-459/2021, возбужденные в отношении ИП К. по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, схожих по содержанию с рекламными извещениями, рассмотренными в рамках дела №010/05/5-593/2021.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания, к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде в виде извещения по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Благовещенске, Омске, Петрозаводске, Ижевске, Перми, Смоленске, Мурманске, Оренбурге, Екатеринбурге, Белгороде, Хабаровске;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Центром метрологии ЖКХ»;
- 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 ФЗ «О рекламе», 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 продавце рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в «Центре метрологии ЖКХ».

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 (8142) 63-77-07 (г. Петрозаводск), 8 (343) 271-39-71 (г. Екатеринбург), 8 (4812) 670-674 (г. Смоленск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск), 8 (4162) 58-14-10 (г. Благовещенск), 8 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск), 8 (342) 203-11-60 (г. Пермь), (8152) 70-13-13 (г. Мурманск), 8 (3532) 97-41-41 (г. Оренбург), 8 (4722) 36-29-29 (г. Белгород), 8 (4212) 20-20-51 (г. Хабаровск) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Центр метрологии ЖКХ».

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 наименование «Единая информационная служба жилищно-коммунального хозяйства» в рекламных извещениях использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в извещениях указанного коммерческого обозначения без указания данных лица в действительности, оказывающего предлагаемые в рекламе услуги, может вводить потребителей в заблуждение относительно исполнителя услуг (ИП К.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно, «Извещение за ...2021», «Центр Метрологии ЖКХ», «Оповещаем Вас о том, что согласно постановлению...», «в связи с тем, что истек срок поверки, ЦМ ЖКХ ставит Вас в известность о том, что в соответствии с Федеральным законом..., постановлением...индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными...», «для проведения поверки водозмерительного прибора сертифицированными специалистами ЦМЖКХ с соблюдением методики поверки и внесения сведений в единый реестр Росстандарта (ФГИС АРШИН) Вам необходимо оставить заявку в срок...», «запись проводится по номеру...», «В случае не выполнения предписания до истечения срока поверки водомера, начисления по вашему адресу будут осуществляться по норме приведенной в таблице», «предписание выдал: Абрамов А.Ф.....», а также графическое исполнение извещений, сходное с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, в связи с использованием штрих-кодов; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов, схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях жилищно-коммунальных служб, в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении только обозначенным Центром в городах Благовещенске, Омске, Петрозаводске, Ижевске, Перми, Смоленске, Мурманске, Оренбурге, Екатеринбурге, Белгороде, Хабаровске мероприятий по поверке счетчиков

воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить услуги.

Кроме того, потребители считают, что услуга по поверке счетчиков оказывается только «Центром Метрологии ЖКХ», в том числе по причине использования в наименовании словосочетания «Центр метрологии», созвучного с наименованиями региональных центров стандартизации, метрологии и испытаний, имеющих во всех регионах и аккредитованных на осуществление поверки измерительных приборов (Федеральное бюджетное учреждение «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Республике Карелия» (сокращенно ФБУ «Карельский ЦСМ»), ФБУ «Свердловский ЦСМ», ФБУ «Омский ЦСМ», ФБУ «Хабаровский ЦСМ» и т.д.).

Помимо этого, из текста рекламных извещений 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 Центра Метрологии ЖКХ, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП Калачева И.Д.) 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.

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 К. отсутствует.

Таким образом, ИП К. на сегодняшний день не имеет права осуществлять поверку приборов учета воды, а, следовательно, и рекламировать данные услуги.

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».

В целом вышеперечисленные факты свидетельствуют о наличии в действиях ИП К. нарушения требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

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 №010/05/5-855/2021 в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП К. 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 рекламодателем 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.

В связи с вышеуказанным 12.04.2022 в отношении ИП К. определением было возбуждено дело об административном правонарушении №010/04/14.3-243/2022; составление и подписание протокола запланировано на 15 часов 00 минут 12.05.2022.

Согласно почтовому уведомлению вышеобозначенное определение получено К.А.Ю (мать ИП К.) 15.04.2022, что по сути является надлежащим уведомлением о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении. В назначенные дату и время ИП К. не явился, явку своего представителя не обеспечил.

В соответствии с положениями части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие лица привлекаемого к ответственности, только в случае надлежащего его уведомления о дате, времени и месте составления протокола.

Учитывая указанное 12.05.2022 был составлен протокол по делу №010/04/14.3-243/2022 об административном правонарушении в отсутствие ИП К., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №010/04/14.3-243/2022 от 12.05.2022 рассмотрение данного дела было назначено на 15 часов 00 минут 26.05.2022 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Согласно почтовому уведомлению копия обозначенного определения получена 16.05.2022 К. А.Ю.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП К. не явился, явку своего представителя не обеспечил.

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

Доказательствами по делу №010/04/14.3-243/2022 являются материалы дела №010/05/5-855/2021, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ввиду того, что ИП К. ранее неоднократно привлекался к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, 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 рассматриваемом случае должностное лицо антимонопольного органа полагает, что совершению административного правонарушения способствовало пренебрежительное отношение ИП К. к своей публично-правовой обязанности по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 заявлений физических лиц, поступивших в адрес Карельского УФАС России – 26.10.2021, 28.10.2021, 29.10.2021, 08.11.2021, 09.11.2021, 16.11.2021, 18.11.2021, 30.11.2021, 15.12.2021, 16.12.2021, 20.12.2021, 21.12.2021, 27.12.2021.

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Хабаровск, г.Ижевск, г. Екатеринбург, г. Мурманск, г.Благовещенск, г. Омск, г. Оренбург, г.Белгород, г. Пермь, г. Петрозаводск, г. Смоленск.

Вместе с тем Постановлением №336 установлены ограничения на возбуждение должностными лицами контрольных (надзорных) органов дел об административных правонарушениях без проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом.

Согласно пункту 9 Постановления №336 должностное лицо контрольного (надзорного) органа, уполномоченного на возбуждение дела об административном правонарушении, в случаях, установленных законодательством, вправе возбудить дело об административном правонарушении, если состав административного правонарушения включает в себя нарушение обязательных требований, оценка соблюдения которых является предметом государственного контроля (надзора), муниципального контроля (за исключением государственного контроля

(надзора) за деятельностью органов государственной власти и органов местного самоуправления), исключительно в случае, предусмотренном пунктом 3 части 2 статьи 90 Федерального закона «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» (за исключением случаев необходимости применения меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении в виде временного запрета деятельности).

В связи с ограничениями, предусмотренными Постановлением №336, оценка достаточности данных, указывающих на наличие события и (или) состава административного правонарушения, с целью решения вопроса о привлечении к административной ответственности может быть осуществлена лишь по результатам проведения контрольного (надзорного) мероприятия.

В ходе рассмотрения дела №010/04/14.3-243/2022, возбужденного в отношении ИП К., оснований для проведения контрольного (надзорного) мероприятия, проверки, установленных в пунктах 2,3 Постановления №336, не установлено; указанный в постановлении факт нарушения ФЗ «О рекламе» подтвержден непосредственно решением по делу №010/05/5-855/2021.

В соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств: отсутствие события административного правонарушения; отсутствие состава административного правонарушения, в том числе не достижение физическим лицом на момент совершения противоправных действия (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим Кодексом для привлечения к административной ответственности (за исключением случая, предусмотренного частью 3 настоящей статьи), или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 24.5, 28.7, 28.9, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении №010/04/14.3-243/2022, возбужденное в отношении ИП К. по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, прекратить.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней 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, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления