

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

город Омск

Дело

№

25 февраля 2020 года

055/04/14.3-
130/2020

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 13 февраля 2020 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее также – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие ИП <...> (ходатайство от 13.02.2020 вх. № 1426),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 21.01.2020 по делу № 055/05/5-1085/2019 реклама ИП <...>, распространенная 21.11.2019 в 10:57 час. в подъезде жилого дома № 12/1 по ул. Дианова в г. Омске, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Настоящее дело об административном правонарушении было возбуждено протоколом от 13 февраля 2020 года № 055/04/14.3-130/2020.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела установлено следующее.

В Омское УФАС России поступило обращение <...> (вх. № 11631э от 22.11.2019) по факту распространения 21.11.2019 в 10:57 час. в подъезде жилого дома № 12/1 по ул. Дианова в г. Омске рекламы: «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ ПОВЕРКА ВОДОСЧЕТЧИКОВ БЕЗ СНЯТИЯ, ЗАМЕНА СЧЕТЧИКОВ ВЫГОДНАЯ ЦЕНА Телефон диспетчера: < ... > руб.* ИП <...> На коллективную заявку действует скидка 10 % *Прибор не прошедший поверку не оплачивается сайт: poverkaomsk.ru».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге поверки средств измерений, Городской службе поверки, ИП <...>.

В силу пункта 17 статьи 2 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее – Федеральный закон «Об обеспечении единства измерений») поверка средств измерений (далее - поверка) – это совокупность операций, выполняемых в

целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям.

Поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели (часть 2 статьи 13 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений»).

Аккредитация в области обеспечения единства измерений осуществляется в целях официального признания компетентности юридического лица или индивидуального предпринимателя выполнять работы и (или) оказывать услуги по обеспечению единства измерений в соответствии с Федеральным законом «Об обеспечении единства измерений». К указанным работам и (или) услугам относятся, в том числе поверка средств измерений (пункт 2 статьи 19 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений»).

При этом в силу пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

По общему правилу, установленному статьей 780 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору возмездного оказания услуг исполнитель оказывает услуги лично, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг.

Таким образом, у организаций или частных лиц, не имеющих аккредитации на право выполнения работ по поверке и техническому обслуживанию приборов учета, отсутствует право рекламировать и предлагать услуги по их поверке, либо в случае оказания такими лицами посреднических услуг по поверке приборов учета, в рекламе должно быть указание на предоставление именно посреднических услуг в данной сфере.

Согласно сведениям Федеральной службы по аккредитации (www.fsa.gov.ru), сформированным на ноябрь 2019 года, в реестре аккредитованных лиц отсутствует информация о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерений у индивидуального предпринимателя <...>.

На запрос Омского УФАС России ИП <...> в письме от 10.12.2019 вх. № 12357 пояснил: «... Компания ИП <...> «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» осуществляет поверку индивидуальных приборов учета расхода холодной и горячей воды без демонтажа, а также замену приборов учета, не прошедших поверку. Территория обслуживания наших клиентов: Томская область, Новосибирская область, Кемеровская область, Иркутская область, Омская область.

И П <...> «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» является представителем аккредитованной организации ООО «ТатМетрология» <...> , аттестат аккредитации № RA.RU.311659 со всем необходимым пакетом документов, подтверждающих правомерность и юридическую состоятельность нашей деятельности....».

Вместе с тем, в рекламе ИП <...> отсутствует информация о том, что услуги поверки оказывает именно ООО «ТатМетрология».

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, предусмотренных частью 7 статьи 5 и пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно **части 1 статьи 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.

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является и рекламодателем, и рекламодателем.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <...>, имея возможность для соблюдения требований, установленных частью 7 статьи 5 и пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-130/2020.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: г. Омск, ул. Дианова 12/1.

Временем совершения административного правонарушения является: 21.11.2019 в 10:57 час.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-130/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-130/2020, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, **административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение** при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба. В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 20.02.2020 № ИЭ9965-20-2859566 ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП <...> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления <...>