

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-98/2022

«10» февраля 2022г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-98/2022, возбужденного протоколом от 27.01.2022 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, <...>) по факту совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

07.12.2021 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/5-982/2021 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании индивидуального предпринимателя ИП <...> нарушившим требования пунктов 3, 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – ФЗ «О рекламе») при распространении в марте 2021 рекламы в подъезде многоквартирного жилого дома по адресу г. Прокопьевск, ул. Коксовая, 40, следующего содержания:

«Извещение за Март 2021 г. Прокопьевск...Предупреждение о поверке счетчика
Согласно постановлению правительства с 01.01.2012 возобновлена поверка приборов учета воды. В связи с тем, что истек срок поверки водосчетчика «Центр Метрологии ЖКХ» ЦМЖКХ ставит Вас в известность, что в соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 № 102 – ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также постановлению правительства РФ от 06.05.2011 № 354, индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления. Перед поверкой водомера Вам необходимо вызвать контролера в срок до 31.03.2021. Для оформления акта на распломбировку водомерного узла, или произвести поверку/замену водоизмерительного прибора силами ЦМЖКХ. Запись на проведение работ производится по номеру <...>. В случае не выполнения предписания до истечения срока поверки водомера, начисления по вашему адресу будут начисляться по норме, приведенной в таблице:...».

Из информации, представленной ООО <...> следует, что в соответствии с Актом приема – передачи прав и обязанностей по договору об оказании услуг подвижной связи МТС № 110332117335, абонентский номер <...> был передан 26.12.2019 ИП <...>.

В рекламных листовках ИП <...> ссылается на Федеральный закон от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее – ФЗ «Об обеспечении единства измерений») и постановление Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354.

Использование в вышеуказанной рекламной листовке ссылки на ФЗ «Об обеспечении единства измерений» и Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 № 354, а также указание на организацию – «Центр метрологии ЖКХ - ЦМЖКХ», искажает смысл информации, создает ложное впечатление о распространении данной информации именно государственными или муниципальными службами и побуждает потребителей в обязательном порядке совершить действия по установке счетчиков воды только в указанной организации.

Существует целый ряд лиц или организаций, которым в силу определенных обстоятельств доверяют широкие круги населения. От таких лиц и организаций потребители ждут получения каких-либо льгот либо получения услуг по наиболее привлекательным условиям. Рекламодатель использует в рекламе статус этих лиц и организаций, преследующий цель побудить потребителей приобрести определенные товары или услуги именно у него, тем самым злоупотребляя доверием граждан, и действуя неправомерно.

Кроме того, при буквальном, дословном восприятии спорной рекламы (извещение за Март 2021 г. Прокопьевск...Предупреждение о поверке счетчика Согласно постановлению правительства с 01.01.2012 возобновлена поверка приборов учета воды. В связи с тем, что истек срок поверки водосчетчика «Центр Метрологии ЖКХ» ЦМЖКХ ставит Вас в известность, что в соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 № 102 – ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также постановлению правительства РФ от 06.05.2011 № 354, индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления...) потребитель, имеющий необходимость в проведении поверки приборов учета воды, понимает, что для этого необходимо обратиться именно в «Центр Метрологии ЖКХ». В связи с тем, что фраза «Центр Метрологии ЖКХ» у большинства населения ассоциируется с государственной либо муниципальной структурой (в данном случае хозяйствующим субъектом, осуществляющим бесплатную коллективную поверку приборов учета воды в соответствии с Федеральным Законом № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», либо предоставляющим какие - либо льготы для определенного круга населения), то есть некоммерческой структурой, основной задачей которой не является извлечение прибыли, потребитель ожидает, что ему будет предоставлена социальная льгота в виде поверки приборов учета воды, либо будут оказаны услуги по ценам намного ниже, чем в коммерческих организациях.

Следовательно, при восприятии содержания спорной рекламы потребители вводятся в заблуждение относительно как лица предоставляющего данный вид услуг, так и возможности поверки приборов учета воды гарантированно бесплатно либо с получением каких - либо льгот.

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 соответствии с подпунктом 1 и 3 статьи 9 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей») изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске. Информация, предусмотренная пунктами 1 и 2 настоящей статьи, должна быть доведена до сведения потребителей также при осуществлении торговли, бытового и иных видов обслуживания потребителей во временных помещениях, на ярмарках, с лотков и в других случаях, если торговля, бытовое и иные виды обслуживания потребителей осуществляются вне постоянного места нахождения продавца (исполнителя)

Статьей 3.1 ФЗ «Об обеспечении единства измерений» установлено, что Полномочия по федеральному государственному метрологическому надзору (за исключением метрологического надзора в области обороны и обеспечения безопасности Российской Федерации), предусмотренные настоящим Федеральным законом, могут передаваться для осуществления органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации постановлениями Правительства Российской Федерации в порядке, установленном Федеральным законом от 6 октября 1999 года № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

ИП <...>, информируя потребителей об оказываемых услугах общества, именует себя «Центр Метрологии ЖКХ».

Вместе с тем, Кемеровским УФАС России установлено, что в данном случае услуги метрологической поверки оказывает ИП <...>, а не Центр Метрологии ЖКХ, как указано в рекламе.

Пунктом 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В нарушение данной правовой нормы в рекламной листовке ИП <...> содержатся не соответствующие действительности сведения о возможности приобретения услуги – метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в несуществующей государственной или муниципальной службе – «Центр Метрологии ЖКХ».

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Исходя из смысла пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать, кто оказывает те или иные услуги.

В нарушение данной правовой нормы в тексте вышеуказанной рекламы содержатся не соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемых услуг: «Центр Метрологии ЖКХ» со ссылкой на Федеральный Закон № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» и Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 № 354, что является недостоверной информацией и вводит в заблуждение потребителей о лице, предоставляющем услуги. Также в нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в тексте рекламы отсутствует информация о лице, предоставляющем рекламируемые услуги - ИП <...>, что в силу данной правовой нормы является обязательным.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5, пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 3, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: март 2021.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: г. Прокопьевск, ул. Коксовая, 40.

22.12.2021 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 27.01.2022 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

27.01.2022 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-98/2022 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

27.01.2022 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-98/2022 были назначены дата,

время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 10.02.2022 в 08 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

27.01.2022 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-98/2022 об административном правонарушении в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 3, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ИП <...> документально не подтвердил наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ИП <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований пунктов 3, 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-98/2022 от 27.01.2022, решением Комиссии Кемеровского УФАС России от 07.12.2021 по делу № 042/05/5-982/2021 и другими материалами.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

Согласно части 1 данной статьи 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 Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ИП <...> имеет статус микропредприятия.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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.

Заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено, что ранее, 03.11.2020г. постановлением Кемеровского УФАС России по делу об административном правонарушении № 042/04/14.3-1379/2020 ИП <...> был признан виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ с назначением административного наказания в виде штрафа в размере 20000 рублей. Данное постановление вступило в законную силу 12.02.2021.

В соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Следовательно, ИП <...> совершил повторное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <...> за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <...> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, временно исполняющая обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ИП <...> в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.38 КоАП РФ.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> (<...>) штраф в размере 20 (двадцати) тысяч рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-98/2022).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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