

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении №03-03/04-2016

15 марта 2016 года

г. Петрозаводск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) Пряхин Артур Борисович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/04-2016, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <>, по факту нарушения требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, 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 надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела ИП

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 13.11.2015 по делу №03-02/27-2015 реклама, распространяемая ИП <> в виде листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, а также о проведении коллективного оснащения квартир многоквартирных домов индивидуальными приборами учета воды, была признана ненадлежащей, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Дело №03-02/27-2015 о нарушении законодательства о рекламе было возбуждено Карельским УФАС России по результатам рассмотрения обращения Прокуратуры Республики Карелия от 10.08.2015 №07-20-2015 (вх. от 17.08.2015 №4251/06ДСП), а также заявления <> (вх. от 17.08.2015 №4245), поступившего из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Карелия, к которым была приложена листовка следующего содержания:

«ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения Информационное уведомление №2 от 17.07.2015 Федеральный закон Российской Федерации от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений».

Уважаемый собственник жилого помещения!

Доводим до вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в вашей

квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в метрологической поверке. На основании этого обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в вашем доме.

Работы по поверке будут производиться с 20 июля по 20 августа 2015 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 63-77-07.

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону 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.

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 проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 63-77-07».

Кроме того, в рамках указанного дела были рассмотрены жалобы граждан <> и <> из Мурманского УФАС России (вх. от 05.10.2015 №5177), и жалоба гражданина <>, поступившая из Марийского УФАС России (вх. от 02.10.2015 №5113), по факту распространения рекламных листовок на территории г. Мурманска и г. Йошкар-Ойлы следующего содержания:

«ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения Информационное уведомление №2 от 11.05.2015 Федеральный закон Российской Федерации от 23.11.2009 №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Уважаемый собственник жилого помещения!

Доводим до вашего сведения утвержденный график проведения коллективного оснащения квартир вашего дома индивидуальными приборами учета воды.

Работы по установке приборов учета в вашем доме будут проводиться в период с 11 мая по 11 июня 2015 года. Если ваша квартира до сих пор не оборудована индивидуальными приборами учета (счетчиками) воды, то Вам необходимо позвонить по телефону 63-77-07 и согласовать удобное для Вас время проведения обследования системы водоснабжения и монтажа приборов учета.

Напоминаем Вам, что согласно п.5(1) Постановления Правительства РФ от 16.04.2013 г. №344, начиная с 1 января 2015 года в случае отсутствия в жилом помещении индивидуальных приборов учета воды предусмотрено применение повышающего коэффициента в отношении нормативов потребления по холодному и горячему водоснабжению на 60% к 2017 году.

В целях экономии Вашего бюджета на оплате коммунальных услуг, а также в целях соблюдения требований Федерального закона, Вам необходимо согласовать дату и время обследования системы водоснабжения и монтажа приборов учета по телефону 63-77-07.»

В ходе рассмотрения дела №03-02/27-2015 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 листовка:

- публично распространена в печатном виде (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Водоконтроль. 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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 63-77-07, может воспользоваться услугой по поверке приборов учета воды, которую оказывает «Водоконтроль. 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.

На территории г. Петрозаводска организация с фирменным наименованием «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» не зарегистрирована.

Таким образом, еще на стадии прочтения такой рекламной листовки у потребителя может формироваться мнение, об оказании указанных в ней услуг Городской службой по учету водоснабжения, то есть тем самым потребители могут вводиться в заблуждение.

Кроме того, 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 листовке сочетания слов, а именно: «Городская служба по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «персональное извещение»; графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой города Петрозаводска коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

Такая форма и содержание рекламы вводит в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формирует у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у Городской службы 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 признаков нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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 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). Указанная информация также была подтверждена представителем ФБУ «Карельский ЦСМ» на заседании комиссии от 05.10.2015.

Таким образом, ФБУ «Карельский ЦСМ» на момент рассмотрения дела №03-02/27-2015 является единственной организацией на территории Республики Карелия, аккредитованной на право поверки. Любые другие организации или частные лица, предлагающие услуги по «проверке и техническому обслуживанию» водосчетчиков вводят потребителей в заблуждение. Данный факт свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламе признаков нарушения требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Из документов, имеющих в материалах дела №03-02/27-2015 следует, что рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем листовок является ИП <>

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 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.

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 являются даты, указанные на информационных рекламных уведомлениях, а именно: 10.05.2015, 11.05.2015, 17.07.2015, 10.08.2015. Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент вынесения постановления не истек.

В связи с вышеуказанным 04.02.2016 должностным лицом Карельского УФАС России в адрес (почтовый и местожительства) ИП <> было направлено уведомление о составлении протокола 01.03.2016 в 11 часов 00 минут. Указанное уведомление было получено ИП <> 05.02.2016 и 09.02.2016.

01.03.2016 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/04-2016 об административном правонарушении в отсутствие ИП <> надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте составления протокола.

Из объяснений ИП <> (письмо от 02.03.2016 вх. №924) следует, что он не согласен с выводами решения о наличии в его действиях нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку интересующую информацию любой желающий может получить по телефону, указанному в листовках. Кроме того, по мнению ИП <>, рассматриваемые в рамках дела 03-02/27-2015 листовки являются информационными материалами, а не рекламой. Относительно отсутствия у ИП <> аккредитации на осуществление поверки приборов учета воды, предприниматель сообщил, что в соответствии с ГК РФ ИП <> имеет право по согласованию с заказчиком привлекать третьих лиц с целью оказания данных услуг. В указанном письме ИП <> обращает внимание на то, что по указанной листовке ни одной заявки им не выполнялось и не проводилось ни одной поверки прибора учета воды.

Должностным лицом Карельского УФАС России указанные пояснения ИП <> не принимаются по вышеизложенным обстоятельствам. Кроме того, следует отметить, что событие административного правонарушения, за совершение которого ИП <> привлекается к административной ответственности установлено вступившим в законную силу решением Карельского УФАС России от 13 ноября 2015 года по делу №03-02/27-2015 не оспоренное ИП <> в судебном порядке.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/04-2016 от 01.03.2016 рассмотрение данного дела было назначено на 11 часов 00 минут 15.03.2016 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Указанные протокол и определение были получены ИП <> 09.03.2016.

14.03.2016 от ИП <> письмом №16 (вх. №1116) поступило ходатайство о рассмотрении дела №03-03/04-2016 в его отсутствие, в котором он также просит учесть факт отсутствия умысла в его действиях по распространению листовок, поскольку полагал, что они являются информационными материалами, а не рекламой.

С учетом указанного ходатайства рассмотрение дела 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 №03-02/27-2015, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

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, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России Пряхин Артур Борисович

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя <> 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 №03-03/04-2016).

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.