

А.Г.В.

<>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении №010/04/14.3-65/2022

11 марта 2022 года
Петрозаводск

Г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении А.Г.В. (паспорт: <>) по факту нарушения требований пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 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 А.Г.В. надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 14.10.2021 по делу №010/05/5-297/2021 реклама, распространяемая от имени «Ресурс-Учет» по почтовым ящикам многоквартирных домов г. Петрозаводска в виде извещений, содержащих информацию о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды, была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе №010/05/5-297/2021 комиссией установлено, что на территории г. Петрозаводска распространялись следующего вида и содержания листовки:

Указанный в листовке номер телефона 8 (8142) 79-82-85 ПАО «ВымпелКом» выделило ООО «Метротел» (ИНН 5045045434; ОГРН 1095045001677), которое в свою очередь выделило его физическому лицу – А.Г.В.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федеральной службы по аккредитации по адресу <https://pub.fsa.gov.ru/ral>, аттестат аккредитации с номером RA.RU.312113, указанный в листовке, выдан 20.03.2017 ООО «Единый ресурс» (ИНН 583501001, ОГРН 1155835002069; юр.адрес: проезд Виноградный 5-й, д.3, г. Пенза, Пензенская область, 440066), как лицу, аккредитованному в области обеспечения единства измерений (поверка средств измерений).

При этом было установлено, что ООО «Единый ресурс» оказывает услуги юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям и самозанятым на основании долгосрочных договоров, принимает оплату своих услуг от указанных выше субъектов предпринимательской деятельности на расчетный счет. Прайс-лист на услуги в компании отсутствует, стоимость услуг определяется в соглашении (приложении) к договору.

Так, по информации общества между ООО «Единый ресурс» и самозанятым А.Г.В. (ИНН <>) 11.01.2021 заключен договор на оказание услуг по

периодической метрологической поверке квартирных приборов учета на срок до 31.12.2021, из которого следует, что отношения между обществом и самозанятым касаются только выполнения метрологических поверок квартирных приборов учета (пункт 1 договора).

Факт наличия у А.Г.В. статуса самозанятого подтверждается сведениями, полученными с сайта ФНС России, находящимися в открытом доступе, согласно которым налогоплательщик (ИНН 784000895888) является плательщиком налога на профессиональный доход, следовательно, самозанятым.

Кроме того, факт наличия договорных отношений между обществом и А.Г.В., осуществляющим деятельность на территории г. Петрозаводска, подтверждается копией акта от 17.03.2021 №А20-2016, составленного А.Г.В. по результатам выполнения метрологической поверки индивидуального прибора учета воды физического лица, проживающего в г. Петрозаводске.

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.

В силу части 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 (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Петрозаводска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по поверке или замене приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги поименованное как - «Ресурс -учет»;
- 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»).

Из разъяснений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенных в пунктах 28, 29 постановления от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», следует, что оценку рекламы судам надлежит осуществлять с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями; при этом информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

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.

Вместе с тем в нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в вышеуказанной рекламе отсутствует информация о лице, которое предоставляет указанные в рекламе 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 несуществующей как юридическое лицо организацией «Ресурс –Учет».

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 номеру телефона 8 (8142) 79-82-85, может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает некая организация «Ресурс-Учет».

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 177 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 №10 «О применении 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 «Ресурс-Учет» 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 (ООО «Единый ресурс»), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно, «Ресурс-Учет» - Городская служба установки и сервисного обслуживания приборов учета воды, «ИЗВЕЩЕНИЕ №3241-21», «Доводим до Вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в Вашей квартире имеют межповерочный интервал и нуждаются в метрологической поверке», «согласно Федеральному закону... Постановлению... приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.», «во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу...., запись на проведение поверки (в случае истечения межповерочного интервала) или замены приборов учета воды Вам необходимо произвести по телефону...», «Работы будут проводиться с 1 по 31 марта», а также графическое исполнение извещений, сходное с извещениями /объявлениями жилищно-коммунальных служб, в связи с использованием штрих-кодов; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении только указанной службой в городе

Петрозаводские мероприятия по поверке приборов учета воды, носящих обязательный характер, а также зачастую воспринимаются гражданами как извещение официальной коммунальной службы.

При прочтении такого извещения потребители считают, что услуга по поверке приборов учета оказывается только «Ресурс-Учет».

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 «Ресурс-Учет», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (А.Г.В. и ООО «Единый ресурс») искажает смысл информации, 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».

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 рекламодаделец.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации (письмо ФАС России от 31.05.2016 №АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Как отмечено выше в рассматриваемом случае установлено, что номер телефона 8(8142)79-82-85, указанный в рекламной листовке, выделен и используются А.Г.В., услуги, рекламируемые в листовке, оказываются согласно договору с ООО «Единый Ресурс» и приобщенному к делу акту также А.Г.В., соответственно, финансовую выгоду также получает А.Г.В.

Исходя из вышеизложенной информации и сведений, полученных в ходе рассмотрения дела, в понимании пунктов 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» именно А.Г.В. является рекламодателем рассматриваемой рекламы. Доказательства обратного в материалы дела не представлены.

Указанные факты являются достаточными для определения в действиях А.Г.В. наличия состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа для граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей за нарушение 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.

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.

Датой совершения административного правонарушения в данном случае является дата обнаружения правонарушения, т.е. дата регистрации заявления ООО «КРЦ» в антимонопольном органе – 18.03.2021.

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

Место совершения данного административного правонарушения – г.Петрозаводск, Республика Карелия.

В связи с вышеуказанным 02.02.2022 в отношении А.Г.В. определением было возбуждено дело об административном правонарушении №010/04/14.3-65/2022; составление и подписание протокола запланировано на 11 часов 30 минут 16.02.2022.

Согласно отчету об отслеживании отправок, размещенному на сайте АО «Почта России» указанное определение не получено А.Г.В., конверт с корреспонденцией вернулся по истечении срока хранения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Так, согласно пункту 67 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», сообщение

считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения. При этом риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России полагает, что А.Г.В. был надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении. В назначенные дату и время А.Г.В. 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.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России 16.02.2022 составило протокол по делу №010/04/14.3-65/2022 об административном правонарушении в отсутствие А.Г.В., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола.

Определением от 18.02.2022 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №010/04/14.3-65/2022», рассмотрение дела было назначено на 11 часов 30 минут 11.03.2022.

Копии указанных протокола и определения были направлены почтой (почтовый идентификатор №18501066010525) по адресу места регистрации А.Г.В. 21.02.2022, согласно отчету об отслеживании отправлений корреспонденция 04.03.2022 возвращена в адрес Управления по истечении срока хранения.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время А.Г.В. соответственно не явился.

С учетом изложенного, руководствуясь положениями пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ и пункта 67 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» должностное лицо Карельского УФАС России считает А.Г.В. уведомленным надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №010/04/14.3-65/2022.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического

или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

А.Г.В. не были предприняты все возможные, зависящие от него меры и действия по соблюдению законодательства о рекламе - было допущено распространение ненадлежащей рекламы. Доказательств иного в материалы дела не представлено.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Исходя из вышеизложенного, в действиях А.Г.В. установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела № 010/05/5-297/2021, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельств, смягчающих и/или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение

последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу; данное правонарушение не может быть признано и малозначительным.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации А.Г.В. своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Бабкин Константин Евгеньевич

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на А.Г.В. за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 2 000 (две тысячи) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Получатель платежа - УФК по Республике Карелия (Карельское УФАС России)

ИНН 1001041153

КПП 100101001

Номер казначейского счета (корр счет) - 03100643000000010600

Номер банковского счета, входящего в состав ЕКС – 40102810945370000073

Банк получателя - Отделение –НБ Республика Карелия (УФК по Республике Карелия)

БИК банка 018602104

Код ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №010/04/14.3-65/2022).

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.

Заместитель руководителя управления