

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) ***, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/02-2019, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя *** (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096; зарегстр. 07.08.2017; <>) по факту нарушения требований пункта 20 части 3, 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 ИП Спирина А.В., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 10.12.2018 по делу №03-02/36-2018 реклама, распространяемая ИП Спириным А.В. (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096) на территории Российской Федерации, в том числе в городах Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березники в виде извещений рекламного характера о проведении проверок приборов учета воды в разные периоды времени, со ссылками на нормативные правовые акты и таблицами расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе №03-02/36-2018 комиссией установлены следующие обстоятельства.

На территории городов Петрозаводска, Ярославля, Ростова-на-Дону, Перми, Березников распространялись следующего вида и содержания извещений.

В указанных извещениях, распространяемых в вышеперечисленных городах, отличались даты, исходящие номера информационных уведомлений, периоды проведения проверок и номера телефонов.

Кроме того, к заявлениям жителей г. Петрозаводска, поступившим в адрес Управления, были приложены извещения, датированные сентябрем 2018 года, распространяемые от имени «Единая городская служба по учету водоснабжения», следующего вида и содержания:

При этом все вышеуказанные 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 потребленного коммунального ресурса по тарифам, размещаемую в квитанциях.

Согласно документам, полученным в ходе рассмотрения заявлений, номера телефонов: 8 (4852) 33-33-11 (г. Ярославль), 8 (8142) 63-77-07 (г. Петрозаводск), (г. Ростов-на-Дону), 8(342) 203-11-60 (г. Пермь), 8(342) 202-35-36 (Березники), указанные в рассматриваемых извещениях, в настоящее время выделены ООО «Первая энергосберегающая компания» (ИНН 1001314869, ОГРН 1161001061594, зарегистрировано 11.10.2016, адрес регистрации: наб. Варкауса, д. 9, корп. 4, кв. 6, г. Петрозаводск).

В свою очередь ООО «Первая энергосберегающая компания» оказывает услуги по обработке телефонных звонков заказчиков, т.е. выступает в качестве call-центра. При этом вышеуказанные телефонные номера выделены обществом ИП Спирина А.В. согласно заключенному договору от 18.07.2018 на оказание услуг центра обработки вызовов.

При этом согласно выписке из ЕГРИП основным видом деятельности ИП Спирина А.В. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

ИП Спирина А.В. в письме от 20.11.2018 (вх. от 26.11.2018 №5580) пояснил, что осуществляет деятельность по установке индивидуальных приборов учета воды гражданам, проживающим в городах: Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березники, в том числе по заявкам, принятым ООО «Первая энергосберегающая компания», согласно заключенному с обществом договору оказания услуг call-центра, по номерам телефонов, указанным в рассматриваемых извещениях 8 (4852) 33-33-11 (г. Ярославль), 8 (8142) 63-77-07 (г. Петрозаводск), 8 (863) 311-22-30 (г. Ростов-на-Дону), 8(342) 203-11-60 (г. Пермь), 8(342) 202-35-36 (Березники). Для оказания услуг по установке индивидуальных приборов учета воды ИП Спирина А.В. получил патент в налоговом органе (копия патента не приложена). Кроме того, индивидуальный предприниматель указывал, что имеет аккредитацию на осуществление деятельности в области обеспечения единства измерения для выполнения работ и (или) оказания услуг по поверке средств измерения (копия аттестата аккредитации №РА.RU.320044 выдан 29.03.2018 приложена к письму).

В ходе рассмотрения дела №03-02/36-2018 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 информация:

- публично распространена в печатном виде (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березниках;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по проверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая 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.

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 Закона, 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 содержатся не соответствующие действительности сведения о продавцах рекламируемых услуг. В рекламе отражены сведения о возможности проведения услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений «Городским Центром Учета Водопотребления» и «Единой городской службой по учету водоснабжения», не зарегистрированных в качестве юридических лиц.

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 *** (г. Ярославль), *** (г. Петрозаводск), *** (г. Ростов-на-Дону), *** (г. Пермь), **** (Березники), может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая 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.

В данном случае предполагается, что наименования «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения» в рекламных извещениях использованы в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в извещениях указанных коммерческих обозначений без указания данных лица, в действительности оказывающего предлагаемые в рекламе услуги, может вводить потребителей в заблуждение относительно исполнителя услуг (ИП Спирина А.В.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно: «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения», «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону...», «...во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу...», «...Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения проверки...», «работы по поверке будут проводиться...» «обращаем ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета, а также нарушение на них пломб, категорически запрещено!», «ПОВТОРНОЕ ИЗВЕЩЕНИЕ» графическое исполнение извещения, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; размещения в извещениях таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами размещаемыми в квитанциях, в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении только указанными службами в городах Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березниках мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо идти оплачивать услуги.

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 «Городского Центра Учета Водопотребления» и «Единой городской службы по учету водоснабжения», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП Спирина А.В.) 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».

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. 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 №03-02/36-2018, в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП Спиринов А.В. является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламодателем рекламных извещений, распространяемых в частности в городах Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березники.

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 в данном случае являются даты обнаружения правонарушения, т.е. даты регистрации обращений физических лиц, поступивших в адрес Карельского УФАС России: 10.08.2018, 06.08.2018, 24.07.2018, 14.08.2018, 15.08.2018, 21.08.2018, 11.09.2018, 03.09.2018, 10.09.2018, 01.10.2018, 10.10.2018.

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Места совершения данного административного правонарушения – г. Петрозаводск, г. Ярославль, г. Пермь, г. Березники, г. Ростов-на-Дону.

В связи с вышеуказанным 17.01.2019 должностным лицом Карельского УФАС России ИП Спиринову А.В. (<>) было направлено определение «О возбуждении дела об административном правонарушении №03-03/02-2019 и проведении административного расследования», которым назначено проведение административного расследования и составление протокола в 11 часов 30 минут 15.02.2019. Указанное определение, адресованное ИП Спиринову А.В.,

получено по доверенности*** – 05.02.2019.

15.02.2019 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/02-2019 об административном правонарушении в отсутствие ИП Спирина А.В. надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте составления протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/02-2019 от 18.02.2019 рассмотрение данного дела было назначено на 15 часов 00 минут 04.03.2019 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск. Копии протокола и определения получены 28.02.2019 Ефимовой по доверенности ИП Спирина А.В.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время надлежащим образом, уведомленный ИП Спирина А.В. не явился.

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

Доказательствами по делу №03-03/02-2019 являются материалы дела №03-02/36-2018, возбужденного и рассмотренного Карельским УФАС России по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Следует отметить, что ИП Спирина А.В. (до смены фамилии Хомяк А.В.) привлекался и ранее к административной ответственности (постановление от 30.07.2018 по делу №03-03/20-2018 о привлечении к административной ответственности в виде предупреждения; постановление от по делу №03-03/43-2018 о привлечении к административной ответственности в виде штрафа в размере 4000 руб.), в связи с чем положения нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ при определении административного наказания в отношении ИП Спирина А.В. 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 материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП Спириным А.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 индивидуального предпринимателя Спирина Артема Васильевича (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 5 000 (пять тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: Отделение -НБ Республика Карелия г. Петрозаводск

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 №03-03/02-2019).

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
