ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПО ДЕЛУ ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 045/04/14.3-72/2024

«27» марта 2024 года г.Курган

Я, заместитель руководителя — начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области "...", рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении "..." (ИНН 100108866278, ОГРНИП 314100106300057, адрес: Республика Карелия, г. Петразоводск, ул. Л.Чайкиной, дом 3, квартира 9) по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

при участии:

от лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении: "..." - явку не обеспечил, извещен,

УСТАНОВИЛ:

Старшим государственным инспектором отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России "..." составлен протокол от 27.02.2024 по делу об административном правонарушении в отношении "..."

Определением от 27.02.2024 назначены время и место рассмотрения дела на 27.03.2024 в 11 час. 00 мин. местного времени по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, д. 40, каб. 212 .

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, явку не обеспечило, извещено надлежащим образом.

Исследовав материалы дела, должностное лицо приходит к следующим выводам.

В Курганское УФАС России поступило заявление "..." по вопросу распространения рекламных объявлений об услуге поверки счетчиков, схожих по виду с квитанциями об оплате услуг ЖКХ, следующего содержания: «Извещение № 6415-14 за Июнь 2023». ЖилСервис г. Курган Телефон горячей линии: 8 (3522) 555-483 ИЗВЕЩЕНИЕ N 6415-14 Номер ВРФ 62471438 Федеральный Закон Российской Федерации от 26 июня 2008 г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений и Постановления Правительства РФ от 06.05.2011г. № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов». Коммунальные услуги Норматив м3/мес. Тариф руб/мес . Итого руб.

Повышаю щий коэффициент Начислено руб. ХВС 6.93 45,28 313,93 1,5 470,89 ГВС 4.19 33,26 916,67 1,5 1375,00 Водоотведени е 11.12 218,88 369,88 1,5 554,82 Итого по виду услуг 1600,48 2400,71 ВНИМАНИЕ! Предупреждаем Вас, что согласно Федеральному Закону от 26 июня 2008 г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» и Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 г. № 354, индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы 2023-3188 3 считаются непригодными для учета водопотребления. Во избежание начисления платы за потребление по общему нормативу, а также в целях соблюдения Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды по телефону 8 (3522) 555-483. Работы по поверке будут проводиться с 01 июня по 30 июня 2023 года. Обращаем Ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета и несанкционированное вмешательство в работу приборов категорически запрещено!»

Вышеуказанное извещение оформлено с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылка на нормативные правовые акты, обращение к плательщикам, размещение таблицы.

Данное рекламное объявление содержит признаки нарушения рекламного законодательства.

Согласно данным, представленным ПАО «Мобильные ТелеСистемы» на запрос информации Курганского УФАС России (вх. № 2825/23 от 10.07.2023) установлено, что абонентский номер 8 (3522) 555-483 выделен "..." (ИНН 100108866278, адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Л. Чайкиной, д.3, кв. 9, электронная почта: buhr.qss@gmail.com). Период действия договора: с 17.01.2020 по настоящее время. Также в абонентском договоре указан федеральный номер "...". Городской номер является вторым телефонным номером и подключается абонентам, изъявившим желание иметь городской номер, дополнительно к федеральному номеру. При этом, городской номер в городе Кургане совпадает с федеральным по «5» последним цифрам, первая же цифра в федеральном номере всегда «5» согласно выделенному Минкомсвязи РФ ресурсу нумерации для ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в городе Кургане 2550000-2559999.

Таким образом, "..." изъявил желание иметь городской номер, дополнительно к федеральному номеру "..." был выделен номер 555483.

При этом согласно выписки из ЕГРИП "..." зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 04.03.2014 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. предметом деятельности "..." является: деятельность центров обработки телефонных вызовов, производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В связи с указанным в адрес"..." Курганским УФАС России направлен запрос от 11.07.2023 № АИ/1779/23 с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных листовок, однако запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не предоставил.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, под рекламои понимается информация, распространенная любым способом, в любои 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.

Информация, не отвечающая признакам, содержащимся в понятии рекламы, не может быть признана рекламой, на такую информацию, а также на порядок ее размещения, не распространяются положения Закона о рекламе.

Квалифицирующими признаками рекламы являются: - информативный характер; - направленность от субъекта рекламного сообщения к адресату - неопределенному кругу лиц; - цель рекламного сообщения – привлечение внимания к объекту рекламирования с целью его продвижения на рынке.

Извещения (листовки) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды в силу статьи 3 Закона о рекламе являются рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, направлен на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (часть 1 статьи 5 Закона о рекламе).

Недостоверной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (пункт 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

В силу части 7 статьи 5 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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 8 (3522) 555-483, может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает «ЖилСервис».

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса 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 коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В данном случае предполагается, что наименование «ЖилСервис» в рекламных листовках использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды. Реклама услуг по метрологической поверке приборов учета воды оформлена в виде листовок по форме схожих с бланками - извещениями (извещениями - счетами),

выставляемыми ресурсоснабжающими организациями за оказание коммунальных 2023-3188 5 услуг (изображение штрих-кода, размер листовки, расположение рекламного текста, ссылка на нормативные документы) и обращена к собственникам жилых помещений (плательщикам за коммунальные услуги). Однако в этой рекламе отсутствует указание на организационно-правовую форму организации, оказывающей такие услуги. Информация о правомерности проведения указанной организацией поверки в уведомлении, также, отсутствует.

Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, воспринимающего рекламу буквально. При этом реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе товара, побуждая людей совершать определенные действия в отношении объекта рекламирования. Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды, поскольку указано что ее проводит «Жилсервис», из названия можно воспринять, что данная организация является организацией жилищно-коммунального хозяйства и имеет все полномочия на проведение поверки, а также срочности и необходимости такой поверки в связи с требованиями законодательства, и о том, что ее проведение возможно только у «ЖилСервис», отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя "...", 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 Закона о рекламе.

Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 7 статьи 7 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.

В соответствии с пунктом 80 правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 года №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. Информация о соответствии прибора учета утвержденному типу, сведения о дате первичной поверки прибора учета и об установленном для прибора учета межповерочном интервале, а также требования к условиям эксплуатации прибора учета должны быть указаны в сопроводительных документах к прибору учета.

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. 2023-3188 6 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 Федеральной службы по аккредитации по адресу https://pub.fsa.gov.ru/ral.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды, размещенных на сайте Федеральной службы по аккредитации, информация об ИП Калачеве И.Д"...". и «ЖилСервис» г.Курган отсутствует.

Таким образом, "..." не имеет права осуществлять поверку приборов учета воды, и, как следствие, рекламировать данные услуги.

При этом организации или частные лица, предлагающие услуги по проверке и техническому обслуживанию водосчетчиков, не имеющие аккредитации на право их выполнения, вводят потребителей в заблуждение.

Данный факт свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламе нарушения требований пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

По результатам рассмотрения материалов, Курганским УФАС России возбуждено дело № 045/05/5-392/2023 от 02.08.2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

При этом ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодатель так и рекламораспространитель (часть 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе).

Комиссией установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемых извещений (листовок) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды, является "..." (ИНН 100108866278, ОГРНИП 314100106300057, адрес: Республика Карелия, г. Петразоводск, ул. Л.Чайкиной, дом 3, квартира 9).

Учитывая вышеизложенное и основываясь на фактических обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводу, что "..." нарушил требования пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанные обстоятельства подтверждаются решением по делу № 045/05/5-392/2023 от 28.09.2023, а также иными материалами.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 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.

Причастность "..." к совершению административного правонарушения проявляется в распространении на него требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Местом совершения административного правонарушения является место, где распространялись рассматриваемые листовки — г.Курган.

Время совершения 03.07.2023 (дата поступления заявления о распространении рекламы с нарушением требований Закона о рекламе).

Объектом административного правонарушения являются общественные отношения, связанные с осуществлением государственного регулирования в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективную сторону административного правонарушения составляют действия "..." по распространению рекламы с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

У "..." имелась возможность не нарушать требования действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, однако лицо допустило указанное нарушение.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, не истек.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность не установлено. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ 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.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношениям может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения в сфере отношений по распространению рекламы в связи с чем оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ не имеется.

Также в данном случае не имеется оснований для снижения размера назначаемого административного штрафа в соответствии с частью 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ, поскольку лицом, привлекаемым к ответственности, не представлено доказательств наличия тяжелого имущественного положения, а также исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Согласно части 1 статьи 4.1 КоАП РФ 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 за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статьям 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьями 14.3, 14.3.1, 14.38, 19.31 КоАП РФ возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Поскольку дело об административном правонарушении было возбуждено в рамках полномочий по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, оснований для применения меры административного наказания в виде предупреждения не имеется. При таких обстоятельствах, полагаю необходимым признать "..."виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде штрафа в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф подлежит уплате в полном объеме, поскольку административное правонарушение выявлено не в ходе осуществления государственного контроля (надзора).

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 24.5, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

"..." (ИНН 100108866278, ОГРНИП 314100106300057, адрес: Республика Карелия, г. Петразоводск, ул. Л.Чайкиной, дом 3, квартира 9) признать виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

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.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

ИНН 4501099573;

КПП 450101001;

УФК по Курганской области (Курганское УФАС России)

к/с 40102810345370000037 в Отделение Курган банка России г. Курган

БИК ТОФК 013735150;

Номер казначейского счета 03100643000000014300;

Начисление платежа:

КБК 16111601141010003140;

ОКТМО 37701000;

УИН 16100500000001908989.

Назначение платежа: Денежные взыскания (штраф) за нарушение законодательства о рекламе по делу № 045/04/14.3-72/2024.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицу, привлеченного к административной ответственности, надлежит представить

в Курганское УФАС России (e-mail: to45@fas.gov.ru).

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, должностное лицо, вынесшие постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

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 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти 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.

Срок предъявления постановления к исполнению составляет 2 года.