УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания

по делу **№ 072/04/14.3-93/2022**

об административном правонарушении

05.04.2022г. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее - Тюменское УФАС России), <…>, рассмотрев материалы дела №072/04/14.3-93/2022, возбужденного в отношении ИП <…> (<…> г.р., место рождения: г. <…>, адрес места жительства: <…>, ИНН 100108866278), в отсутствии ИП <…>., надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (о чем свидетельствует почтовое уведомление №80080470936173), которому права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, закрепленные ст.25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс) разъяснены в протоколе №072/04/14.3-93/2022 от 28.02.2022г.,

У С Т А Н О В И Л:

Как следует из материалов дела, Определение №072/04/14.3-93/2022 от 28.02.2022г. о назначении даты и времени рассмотрения дела №072/04/14.3-93/2022, возбужденного в отношении ИП <…>, было заблаговременно (28.02.2022г.) направлено по месту регистрации ИП <…>., содержащемуся в выписке ЕГРЮЛ (адрес местонахождения: <…>) и вернулось отправителю с пометкой «истек срок хранения».

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившихся за их получением несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

Таким образом, дело может быть рассмотрено в отсутствии представителя лица, в отношении которого рассматривается дело об административном правонарушении.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 26.11.2021 г. по делу №072/05/5-30/2021 признана

ненадлежащей реклама следующего содержания: "ЦЕНТР МЕТРОЛОГИИ ЖКХ г. Тюмень Тел.: 8 (3452)38-44-77. Извещение за Июнь, Июль и Август 2021г. 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 N 102-ФЗ "Об обеспечении единства измерений", а также Постановлению Правительства РФ от 06.06.2011 N 354 индивидуальные приборы учета воды ДОЛЖНЫ ПРОЙТИ ОБЯЗАТЕЛЬНУЮ МЕТРОЛОГИЧЕСКУЮ ПОВЕРКУ, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления... Запись на проведения работ производиться по номеру 8 (3452)38-44-77", поскольку в ней нарушены пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Ответственность за распространение ненадлежащей рекламы предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ, Кодекс).

Исследовав материал административного дела, установлено следующее.

Согласно статье 3 Закона о рекламе, *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; *объект рекламирования* - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; *ненадлежащая реклама* - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Независимо от формы или используемого средства распространения, реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как реклама.

Таким образом, признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, где объектом рекламирования является услуга по поверке водосчетчика.

В рекламных листовках имеется ссылка на Федеральный закон от 26.06.2008 N 102-ФЗ "Об обеспечении единства измерений" (далее - ФЗ "Об обеспечении единства измерений") и постановление Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 N 354.

Использование в вышеуказанной рекламной листовке ссылки на ФЗ "Об обеспечении единства измерений" и Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 N 354, а также указание на организацию - "Центр Метрологии ЖКХ"

ЦМЖКХ, искажает смысл информации, создает ложное впечатление об оказании услуги 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 используя в рекламе статус этих лиц и организаций, преследует цель побудить потребителей приобрести определенные товары или услуги именно у него, тем самым злоупотребляя доверием граждан действует неправомерно.

При буквальном, дословном восприятии вышеуказанной рекламы потребитель, имеющий необходимость в проведении поверки приборов учета воды, понимает, что для этого необходимо обратиться именно в "Центр Метрологии ЖКХ" ЦМЖКХ.

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.

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 соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований, установленных пунктами 3, 20 части 3 статьи 5 ФЗ "О рекламе", несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно разъяснениям ФАС России, 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 и содержания рекламной информации.

В соответствии с ответом ПАО "МТС", номер +8(3452) 38-44-77, который указан в рекламных листовках и по которому потребители должны обратиться, принадлежит ИП <…>. (<…>, ИНН 100108866278), на основании договора № 172376215366 от 20.01.2020 г.

Согласно выписке из ЕГРИП ИП <…> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г.Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП <…> является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования

воздуха (код ОКВЭД 43.22).

Таким образом, реклама распространяется в интересах ИП <…>, следовательно, лицом, определившим объект рекламирования, является ИП <…>., который является рекламодателем, в действиях которого содержатся нарушения п. 20 ч.3 ст.5 Федерального закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ об административных правоотношениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы с нарушением требований законодательства о рекламе, а именно части 3 статьи 5 Закона о рекламе.

Правонарушение, предусмотренное ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям пренебрежительным отношением лица к исполнению своих публично- правовых обязанностей, к требованиям, предусмотренным Законом о рекламе, что посягает на установленный порядок в области распространения рекламы.

Ч.1 ст.14.3 КоАП РФ предусматривает наступление административной ответственности вне зависимости от наличия/отсутствия отрицательных последствий распространения ненадлежащей рекламы.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/14.3-93/2022 выступает – ИП <…> (<…> г.р., место рождения: <…>, адрес места жительства: <…>, ИНН 100108866278).

Вина ИП <…> состоит в том, что он не выполнил установленных Законом о рекламе требований и не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, ИП <…>, распространяя вышеуказанную рекламу, с нарушением рекламного законодательства, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела №072/05/5-30/2021 – 05.06.2021г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/14.3-93/2022 в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ИП <…> административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения, при рассмотрении дела не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ИП <…> относится к категории микропредприятие и внесен в реестр 10.08.2019 г.

Вместе с тем, ИП <…> уже привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе. Постановлением Карельского УФАС России от 29.01.2021 по делу №010/04/14.3-955/2021, штраф в размере 20000 рублей оплачен 03.08.2021; постановлением Карельского УФАС России от 25.12.2020 по делу №010/04/14.3-714/2020, штраф в размере 20000 рублей оплачен 04.02.2021; постановлением Кемеровского УФАС России от 03.11.2020 по делу № 042/04/14.3-1379/2020, штраф оплачен 12.02.2021, постановлением Марийского УФАС России от 26.01.2021 по делу № 012/04/14.3-2/2021 штраф в размере 20000 рублей оплачен

24.02.2021.

Согласно ст. 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. Со дня окончания исполнения вышеупомянутых постановлений один год не истек.

Таким образом, совершение правонарушения повторно признается обстоятельством, отягчающим административную ответственность, а следовательно, применение ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ исключается.

На основании изложенного, учитывая характер и степень виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, причины и условия совершения административного правонарушения, руководствуясь статьями 2.4, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л:

1. Применить к ИП <…> (<…>г.р., место рождения: <…>, адрес места жительства: <…>, ИНН 100108866278), меру ответственности в виде административного штрафа в размере **20 000 (двадцать тысяч)** рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3. КоАП РФ.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель платежа: Управление Федерального казначейства по Тюменской области (Тюменское УФАС России)

Наименование банка: Отделение Тюмень Банка России/УФК по Тюменской области г. Тюмень

ЕКС (номер банковского счета): 40102810945370000060

Номер казначейского счета: 03100643000000016700

БИК: 017102101

ИНН: 7202081799

КПП: 720301001

ОКТМО: 71701000

код бюджетной классификации – 161 116 01141 01 0003 140

УИН: 16100500000001343728

Назначение платежа: «Нарушение ч.1 ст.14.3 КоАП РФ».

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении

может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Согласно статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Заместитель

руководителя управления <…>