

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/49-2017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <>, 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 <> надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела

#### УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 16.05.2016 по делу №03-02/12-2017 реклама, распространяемая ИП <> в виде листовок с информацией о проведении процедуры коллективной поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданам даты и времени проведения процедуры поверки их приборов учета воды, была признана ненадлежащей, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Следует отметить, что в адрес Карельского УФАС России из Алтайского краевого УФАС России поступило дело №07-ФАС22-Р/02-17, возбужденное по результатам рассмотрения обращения физического лица б/д (вх. от 02.11.2016 №1612498) о распространении в г. Бийске Алтайского края рекламных извещений, выполненных следующим образом: левое поле имеет надпись «ИЗВЕЩЕНИЕ», под которой размещена стрелка вниз; вверху правового поля помещена информация об организации «Единая городская служба по учету водоснабжения» под ней номер телефона: 8-913-020-20-10, правее от указанной информации размещена имитация штрих-кода с надписью «ПЕРСОНАЛЬНОЕ ИЗВЕЩЕНИЕ» и стрелка вниз. Текст извещения начинается с обращения «Уважаемый абонент!», далее по тексту «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 03 октября по 03 ноября 2016 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 8-913-020-20-10. 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 8-913-020-20-10».

Из материалов дела №03-02/12-2017 следует, что номер телефона 8-913-020-20-10 ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ПАО «МТС») выделило ООО «Бухгалтерский центр» (ИНН <...>; ОГРН <...> от 26.01.2005; юр.адрес: <...>). ООО «Бухгалтерский центр» пояснило, что не распространяет вышеуказанные персональные извещения по почтовым ящикам жилых домов г. Бийска и сообщило об исполнении обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 22.10.2016, заключенного с индивидуальным предпринимателем ИП <>.

Определением от 17.02.2017 «О принятии дела к производству» дело №07-ФАС22-Р/02-17, возбужденное Алтайским краевым УФАС России принято к производству, делу присвоен №03-02/12-2017.

Кроме того, Карельском УФАС России в рамках дела №03-02/12-2017 рассматривались факты распространения в г. Петрозаводске извещений рекламного характера следующего содержания:

«Единая городская служба по учету водоснабжения персональное извещение телефон: 63-77-07

Уважаемый абонент!

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 12 декабря по 31 декабря 2016 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».

Из материалов дела следует, что телефонный номер <...> -77-07 выделен ООО «Бухгалтерский центр», которое в свою очередь заключило договор с индивидуальным предпринимателем Калачевым И.Д. (ИНН 100108866278) на оказание услуг по приему и обработке входящих телефонных вызовов (call – центра).

Из Мурманского УФАС России с письмом от 07.02.2017 №08-07-17/410 (вх.14.02.2017 №750) в адрес Управления поступило заявления гражданки г. Мурманска о распространении в их городе аналогичных рекламных извещений от имени «Единая городская служба по учету водоснабжения» о проводимой в доме коллективной поверки приборов учета воды и необходимости согласования даты и времени их поверки, с указанием номера телефона 70-13-13.

При этом номер телефона 70-13-13 также зарегистрирован на ООО «Бухгалтерский центр» (письмо ПАО «Мобильные ТелеСистемы» от 01.03.2017 №0308/00039и), которое в рамках договора на оказание услуг call-центра от 23.12.2016, заключенного с индивидуальным предпринимателем <> выделило указанный номер последнему.

Следует отметить, что все вышеперечисленные листовки оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к собственникам.

Таким образом, в рамках дела №03-02/12-2017 рассматривались факты распространения вышеуказанных рекламных листовок в г. Бийске Алтайского края, г.Петрозаводске и г. Мурманске.

В ходе рассмотрения дела №03-02/12-2017 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 г. Бийска, г. Петрозаводска и г. Мурманска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по проверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «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»).

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 8-913-020-20-10 (г. Бийске), 63-77-07 (г. Петрозаводск) и 70-13-13 (г. Мурманск), может воспользоваться услугой по проверке приборов учета воды, которую оказывает «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.

Наименования «Городская служба ЖКХ», «Единая городская служба по учету водоснабжения» в рассматриваемых рекламных листовках являются коммерческими обозначениями лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в листовках указанных коммерческих обозначений может вводить потребителей в заблуждение относительно действительного исполнителя услуг (ИП <>), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

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 листовках сочетания слов, а именно: «Единая городская служба по учету водоснабжения», графическое исполнение листовки, сходное с уведомлениями/объявлениями организаций жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой г. Бийска, г. Петрозаводска или г. Мурманска мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

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, 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».

Из документов, имеющихся в материалах дела №03-02/12-2017 следует, что ИП <> является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем вышеуказанной информации.

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.

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 рекламораспространителем 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, Алтайского краевого УФАС России и Мурманского УФАС России: 02.11.2016, 20.12.2016, 23.01.2017, 03.03.2017, 13.04.2017, 07.04.2017, 14.04.2017. Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Места совершения данного административного правонарушения – г. Бийск, г. Петрозаводск и г. Мурманск.

В связи с вышеуказанным 31.05.2017 должностным лицом Карельского УФАС России на адрес местожительства ИП <> было направлено уведомление о составлении протокола 11.07.2017 в 11 часов 00 минут. Указанное уведомление было получено ИП Калачевым И.Д. 14.06.2017.

11.07.2017 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/49-2017 об административном правонарушении в отсутствие ИП <> надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте составления протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/49-2017 от 11.07.2017 рассмотрение данного дела было назначено на 10 часов 30 минут 25.07.2017 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП <> не явился. Кроме того, в Карельское УФАС России не поступили документы, подтверждающие факт получения ИП <> копии протокола об административном правонарушении и определения о назначении даты и времени рассмотрения дела.

В силу положений части 2 статьи 25.1, части 1 статьи 25.15 КоАП РФ и в целях обеспечения мер для реализации ИП Калачевым И.Д. своих прав и защиты законных интересов, руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ определением от 25.07.2017 «О продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/49-2017» рассмотрение дела было назначено на 11 часов 00 минут 31.08.2017.

Указанное определение было получено адресатом 28.07.2017.

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 №03-02/12-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Следует отметить, что ИП <> повторно привлекается к административной ответственности (постановление от 20.10.2016 по делу №03-03/47-2016), в связи с чем положения нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ при определении административного наказания в отношении ИП <> не применимы.

Кроме того, указанный факт, а также факт неисполнения ИП <> в

установленный срок предписания, выданного антимонопольным органом по результатам рассмотрения дела №03-02/12-2017 (постановление от 11.08.2017 №03-03/58-2017 о наложении штрафа за неисполнение предписания) являются обстоятельствами, отягчающими 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 <> 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 <...>,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя <> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 5 000 (пяти 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 №03-03/49-2017).

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 статьей 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.