

Дело № 03-06/01-2018

**Индивидуальному предпринимателю
Коптякову Александру Владимировичу**

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

**«14» марта 2018 года
Архангельск**

Г.

Резолютивная часть постановления объявлена «14» марта 2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено «16» марта 2018 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России), Цакулов Юрий Геннадьевич, адрес: 163000, город Архангельск Архангельской области, ул. Карла Либкнехта, д. 2, - рассмотрев протокол от 28.02.2018 об административном правонарушении по делу № 03-06/01-2018 и иные материалы дела № 03-06/01-2018 об административном

правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), **Индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича** (ОГРНИП <...>, ИНН <...>, дата рождения – <...>; место рождения – <...>; адрес регистрации по месту жительства - <...>; паспорт гражданина Российской Федерации серия <...> № <...> выдан <...> <...>, код подразделения <...>)

в присутствии лица, в отношении которого ведется производство по делу № 03-06/01-2018 об административном правонарушении – Индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича, надлежащим образом извещенное о дате, времени и месте рассмотрения дела № 03-06/01-2018 об административном правонарушении, ходатайств и отводов не заявлял,

УСТАНОВИЛ:

Индивидуальным предпринимателем Коптяковым Александром Владимировичем (ОГРНИП <...>, ИНН <...>), рекламодателем и рекламопроизводителем, безадресно распространена в период с 04.12.2017 по 28.12.2017 в виде листовок по почтовым ящикам жилых домов в городе Архангельске Архангельской области реклама следующего содержания: ««Служба установки и замены приборов учета воды» ИНН <...> ОГРНИП <...> Уважаемый квартиросъемщик у Вас закончился срок эксплуатации индивидуальных приборов учета воды! На основании 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» - индивидуальные приборы учета воды имеют межповерочный срок эксплуатации и должны пройти метрологическую поверку или заменены на новые, без проведения данной процедуры приборы считаются непригодными для учета водопотребления. Согласование работ по тел. <...>».

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - 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.

Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 04.03.1997 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона от 18 июля 1995 года «О рекламе», реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Согласно Международному кодексу рекламной практики под потребителем понимается любое лицо, к которому адресуется реклама, или которая может достичь его, вне зависимости от того, является ли он конечным потребителем, торговым клиентом или пользователем.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Рассматриваемая информация:

- безадресно распространена в виде листовок по почтовым ящикам жилых домов в городе Архангельске Архангельской области, адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования — замена счетчиков индивидуальных приборов учета воды, оказываемая «Службой установки и замены приборов учета воды»,

- формирует и поддерживает интерес к объекту рекламирования и его продвижение на рынке,

- не является обязательной, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, -

то есть отвечает законодательному определению рекламы, приведенному в п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно ч. 11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования

гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

В силу ч. 7 ст. 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.

Названная реклама в форме листовок содержит не соответствующие действительности сведения о лице, оказывающем услугу по замене индивидуальных приборов учета воды. А именно в извещении указано, что предлагаемые услуги оказывает «Служба установки и замены приборов учета воды», однако указанной организации в г.Архангельске не существует. Кроме того, указанный в рассматриваемой листовке телефонный номер «<...>» согласно информации, представленной ООО «Т2 Мобайл» от 20.12.2017 № 664, принадлежит не «Службе установки и замены приборов учета воды», а является дополнительным к федеральному номеру <...>, который выделен <...>, <...> рождения, зарегистрированному по адресу: <...>, - на основании договора об оказании услуг связи от 18.08.2015. Также указанные в рассматриваемой листовке «ИНН <...>, ОГРНИП <...>» являются реквизитами не «Службы установки и замены приборов учета воды», а Индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича, согласно сведениям из Единого Государственного реестра индивидуальных предпринимателей. При этом в тексте рекламы отсутствует указание на лицо, оказывающее услугу по замене индивидуальных приборов учета воды, - ИП Коптякова А.В.

Также, в указанной рекламе отсутствует существенная информация об условиях предоставления услуги по замене индивидуальных приборов учета воды, при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы. Так, реклама содержит утверждение: «Уважаемый квартиросъемщик у Вас закончился срок эксплуатации индивидуальных приборов учета воды!... На основании 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» - индивидуальные приборы учета воды...должны пройти метрологическую поверку или заменены на новые, без проведения данной процедуры приборы считаются непригодными для учета водопотребления». Таким образом, данная реклама вводит в заблуждение потребителей рекламы, формирует представление об обязательности осуществления замены приборов учета воды, обязывая воспользоваться данной услугой.

Таким образом, данная реклама распространена с нарушением п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение п. 20 ч. 3 ст.5, ч. 7 ст. 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламоатель.

Согласно ч. 8 ст. 38 «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 названной статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Рекламоателем в силу п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе» (изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо) и рекламопроизводителем в силу п. 6 ст. 3 ФЗ «О рекламе» (лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму) является ИП Коптяков А.В., об этом свидетельствуют материалы дела № 03-05/53-2017:

- заявление гражданина <...> от 04.12.2017 о поступлении по его домашнему адресу: <...>, - листовки следующего содержания: ««Служба установки и замены приборов учета воды» ИНН <...> ОГРНИП <...> Уважаемый квартиросъемщик у Вас закончился срок эксплуатации индивидуальных приборов учета воды! На основании 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» - индивидуальные приборы учета воды имеют межповерочный срок эксплуатации и должны пройти метрологическую поверку или заменены на новые, без проведения данной процедуры приборы считаются непригодными для учета водопотребления. Согласование работ по тел. <...>»;

- реклама следующего содержания: ««Служба установки и замены приборов учета воды» ИНН <...> ОГРНИП <...> Уважаемый квартиросъемщик у Вас закончился срок эксплуатации индивидуальных приборов учета воды! На основании 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» - индивидуальные приборы учета воды имеют межповерочный срок эксплуатации и должны пройти метрологическую поверку или заменены на новые, без проведения данной процедуры приборы считаются непригодными для учета водопотребления. Согласование работ по тел. <...>»;

- сведения из Единого Государственного реестра индивидуальных предпринимателей об Индивидуальном предпринимателе Коптякове Александре Владимировиче (ОГРНИП <...>, ИНН <...>);

- ответ ООО «Т2 Мобайл» от 20.12.2017 № 664 о том, что номер <...> является дополнительным к федеральному номеру <...>, входящему в ресурс нумерации ООО «Т2 Мобайл» (Архангельская область), абонентский номер

<...> выделен Коптякову Александру Владимировичу (<...> года рождения), зарегистрированному по адресу: <...>, - на основании договора об оказании услуг связи от 18.08.2015;

- ответы операторов связи: ПАО «Мегафон» Северо-Западный филиал от 06.12.2017 № 5/1-04-NL-Исх-00027/17, ПАО «МТС» от 05.12.2017, ПАО «ВымпелКом» Архангельское отделение от 11.12.2017 № 3-04/46826, ОАО «Теле2-Санкт-Петербург» от 15.12.2017 №3756, - о том, что абонентский номер <...> не принадлежит названным операторам связи, согласно Выписке из реестра Российской системы и плана нумерации номер выделен оператору связи ООО «Т2 Мобайл»;

- бланк заявки на замену и приемку индивидуальных приборов учета воды в жилом фонде, адресованной в «Служба установки и замены приборов учета воды» ИНН <...> ОГРНИП <...>», - представленный 22.01.2018 при рассмотрении дела № 03-05/53-2017 ИП Коптяковым А.В.;

- пояснения ИП Коптякова А.В., данные 22.01.2018 при рассмотрении дела № 03-05/53-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: что текст и макет листовки разработаны им самим, для разработки текста листовки использована информация из интернета и рекламу распечатывал у себя дома сам, распространял сам лично, никого для распространения не привлекал, распространял листовки по почтовым ящикам жилых домов по всему городу Архангельску.

Решением Комиссии Архангельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 29.01.2018 по делу № 03-05/53-2017 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку нарушены требования п.20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Материалы дела № 03-05/53-2017 являются неотъемлемым приложением к материалам дела об административном правонарушении № 03-06/01-2018.

Ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России Футоран Н.А. 28.02.2018 составлен протокол об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича за совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

Собранные и исследованные по делу материалы позволяют квалифицировать

деяние индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича, являющегося рекламодателем и рекламопроизводителем, как нарушение **п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»**.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административная ответственность за данное правонарушение предусмотрена **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

В силу ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Согласно ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Индивидуальным предпринимателем Коптяковым Александром Владимировичем административное правонарушение совершено по неосторожности.

Объектом административного правонарушения является Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Объективная сторона административного правонарушения – нарушение законодательства о рекламе.

Субъектом указанного административного правонарушения является индивидуальный предприниматель Коптяков Александр Владимирович.

Субъективная сторона административного правонарушения, форма вины - неосторожность.

В и н а Индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича состоит в нарушении п. 20 ч. 3 ст. 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» и подтверждается материалами дел № 03-06/01-2018 и № 03-05/53-2017.

В соответствии со ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, признаются:

- 1) раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;
- 2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;
- 3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;
- 4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;
- 5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;
- 6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;
- 7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль;
- 8) совершение административного правонарушения в состоянии сильного

душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;

9) совершение административного правонарушения несовершеннолетним;

10) совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Согласно ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании пункта 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно части 1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктами 2, 3 части 1.1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

2) среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) до ста человек для малых предприятий (среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек);

б) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий, если иное предельное значение среднесписочной численности работников для средних предприятий не установлено в соответствии с пунктом 2.1 настоящей части;

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 №265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства», установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства: микропредприятия - 120 млн. рублей; малые предприятия - 800 млн. рублей; средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 29.01.2018 № ИЭ9965-18-986078, данные сведения содержат информацию об Индивидуальном предпринимателе Коптякове Александре Владимировиче ИНН <...>, включенную в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства по состоянию на 10.10.2017, категория субъекта малого и среднего предпринимательства - «микропредприятие».

Согласно частям 1, 2, 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ 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.

Лицо, в отношении которого возбуждено дело, о месте, дате и времени рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом: заказными почтовыми отправлениями с уведомлениями (почтовые идентификаторы отправлений 16399207494554, 16399207537664, 16399207554357), телефонограммами от 07.03.2018 и 13.03.2018.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.48, частью 1 статьи 29.9, ст. 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1 . Признать Индивидуального предпринимателя Коптякова Александра Владимировича (ОГРНИП <...>, ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. На основании статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административный штраф на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Согласно части 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании части 1 статьи 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункта 1 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.

Заместитель руководителя

Архангельского УФАС России
Ю.Г. Цакулов

Копия настоящего постановления направлена заказным почтовым отправлением с уведомлением ИП Коптякову А.В. по адресу: <...>.