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 №072/04/19.5-413/2021

об административном правонарушении

30.07.2021. г. Тюмень

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области, <…>, рассмотрев материалы дела № 072/04/19.5-413/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <…> (<…>г.р., место рождения: <…>, адрес места жительства: <…>, ОГРНИП 314100106300057, ИНН 100108866278) **по признакам ч. 2.4 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП <…>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении (почтовое уведомление № 80086462325925),** 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 об административном правонарушении №072/04/19.5-413/2021 от 09.07.2021г.,

У С Т А Н О В И Л:

Как следует из материалов дела, Определение от 09.07.2021г. о назначении даты и времени рассмотрения дела №072/04/19.5-413/2021, возбужденного в отношении ИП <…>, было заблаговременно (09.07.2021г.) направлено по месту жительства ИП <…>, содержащемуся в выписке ЕГРИП (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 действиях которого содержится нарушение законодательства о рекламе.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по

Тюменской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 26.02.2021г. по делу №072/05/5-72/2020 признана ненадлежащей реклама следующего содержания: "Единая информационная служба Жилищно - коммунального хозяйства г. Тюмень Тел.: 8 (3452)38-44-77. Извещение за Сентябрь 2020. В связи с тем, что истек срок проверки водосчетчика "Единая информационная служба Жилищно - коммунального хозяйства" ЕИСЖКХ 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 требования пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

На основании данного решения было выдано предписание от 26.02.2021 г. по делу №072/05/5-72/2020 об устранении нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-ФЗ «О рекламе».

Согласно резолютивной части (пункты 1, 2) предписания от 26.02.2021г. по делу №072/05/5-72/2020 ИП <…> предписано в десятидневный срок с момента получения настоящего предписания, устранить нарушение пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-ФЗ «О рекламе», а именно: прекратить распространение вышеупомянутых рекламных листовок и иных подобных рекламных листовок (с указанием иного лица, оказывающего услугу, другой даты и т.п.) содержащих недостоверную информацию о проведении поверки счетчиков.

В 5-дневный срок с момента исполнения настоящего предписания представить в Тюменское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

Согласно материалам дела ИП <…> предписание от 26.02.2021г. по делу №072/05/5-72/2020 получил 14.05.2021г., о чем свидетельствует почтовое уведомление №80093259319463.

На сегодняшний день письменных доказательств исполнения ИП <…> предписания от 26.02.2021г. по делу №072/05/5-72/2020 не представлено.

Вместе с тем, в силу пункта 4 статьи 36 Закона о рекламе предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подлежит исполнению в срок, который указан в предписании.

В установленный срок, а именно: 31.05.2021г. предписание от 26.02.2021г. по делу №072/05/5-72/2020 не было исполнено. Индивидуальный предприниматель в установленный срок не предоставил сведений об исполнении предписания, как и о невозможности его исполнения по уважительным причинам. Кроме того, в адрес Тюменского УФАС России поступили заявления физических лиц о распространении аналогичных листовок по почтовым ящикам, фактически свидетельствующие о неисполнении предписания антимонопольного органа.

В предписании содержится указание на правовые последствия неисполнения **в**

установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе в виде административного штрафа, предусмотренного санкцией ч. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ.

В силу ч. 2.4 ст. 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ИП <…>, выразившихся в невыполнение в установленный срок законного предписания Тюменского УФАС России, содержится нарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2.4 статьи 19.5 КоАП РФ.

Противоправные действия ИП <…> **характеризуются следующими обстоятельствами.**

Рассматриваемая реклама направлена на формирование у потребителей желания воспользоваться предоставляемой услугой. В таком случае, существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителя такой рекламой. В рекламных листовках идет 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 - "Единая информационная служба Жилищно - коммунального хозяйства", искажает смысл информации, создает ложное впечатление о распространении данной информации 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 использует в рекламе статус этих лиц и организаций, преследующий цель побудить потребителей приобрести определенные товары или услуги именно у него, тем самым злоупотребляя доверием граждан, и действуя неправомерно.

При буквальном, дословном восприятии вышеуказанной рекламы потребитель, имеющий необходимость в проведении поверки приборов учета воды, понимает,

что для этого необходимо обратиться именно в "Единая информационная служба Жилищно - коммунального хозяйства".

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.

Предписание антимонопольного органа направлено на устранение нарушений законодательства о рекламе и прекращение введения в заблуждение потребителей рекламы.

Формальным объектом состава, допущенного ИП <…> административного правонарушения, является установленный законодательством порядок управления, выраженный в невыполнении обязательного для исполнения предписания антимонопольного органа. Законодатель признает угрозу охраняемым общественным отношениям в самом факте неисполнения в установленный срок предписания, предусмотренного рекламным законодательством Российской Федерации, поскольку антимонопольный орган лишается возможности осуществлять возложенные на него полномочия.

Объективная сторона вменяемого ИП <…> правонарушения выражается в неисполнении в установленный срок предписания антимонопольного органа, исполнение которого является обязательным в соответствии с рекламным законодательством.

Субъектом административного правонарушения по делу № 072/04/19.5-413/2021 является ИП <…> (<…>г.р., место рождения: <…>, адрес места жительства: <…>, ОГРНИП 314100106300057, ИНН 100108866278).

В соответствии с 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.

Вина ИП <…> **состоит в том, что он не исполнил** обязанность по исполнению в установленный срок предписания антимонопольного органа, исполнение которого является обязательным в соответствии с рекламным законодательством, **и не предпринял для этого всех зависящих от него мер по исполнению законного требования контролирующего органа.**

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены. У ИП <…> было достаточно времени, соответственно, имелась возможность для исполнения предписания антимонопольного органа, однако, он не предпринял всех зависящих от него мер по исполнению предписаний, проигнорировав законное требование контролирующего органа.

Место совершения административного правонарушения – город Тюмень.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела – 31.05.2021г.

Дело об административном правонарушении № 072/04/19.5-413/2021 в соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера, совершенного ИП <…> **административного правонарушения, имущественного и финансового положения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.**

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено.

В пункте 18 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судами необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям и применяется в исключительных случаях.

Неисполнение ИП <…> законных требований контролирующего органа свидетельствует о пренебрежительном отношении к нормам публичного порядка, устанавливающим обязанность каждого хозяйствующего субъекта по законному требованию антимонопольного органа представлять информацию об исполнении в установленный срок законного предписания антимонопольного органа.

Совершенное ИП <…> административное правонарушение не является малозначительным, так как данное правонарушение посягает на охраняемые общественные отношения в сфере установленного порядка управления, выраженного в соблюдении порядка исполнения предписания антимонопольного органа, предусмотренного рекламным законодательством, что создает угрозу охраняемым общественным отношениям. При этом исключительных обстоятельств, повлекших нарушение нормы ч. 2.4. ст. 19.5 КоАП РФ не установлено.

Таким образом, неисполнение обязанностей, предусмотренных законом, является нарушением закона и создает существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы и не может быть отнесено к малозначительным.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является совершение ИП <…> **административного правонарушения, предусмотренного ч. 2.4. ст. 19.5 КоАП РФ впервые.**

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Принимая во внимание доказанность имеющимися в деле документами состава административного правонарушении в действиях ИП <…>., **на основании изложенного, руководствуясь статьями 2.4, 19.8, 23.48, 29.9 КоАП РФ,**

П О С Т А Н О В И Л:

1. **Применить к** индивидуальному предпринимателю <…> (<…>г.р., место рождения: <…>, адрес места жительства: <…>, ОГРНИП 314100106300057, ИНН 100108866278) **меру ответственности в виде административного штрафа в размере 12000 (двенадцать тысяч) рублей за совершение правонарушения, предусмотренного ч. 2.4. ст.19.5 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 01191 01 0005 140

УИН: 16100500000001059701

Назначение платежа: «ч.2.4 ст.19.5 КоАП РФ».

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.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, 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.

Заместитель

руководителя управления <…>