

ИП К.И.Д.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении №010/04/14.3-670/2022

17 ноября 2022 года
Петрозаводск

г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) <>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №010/04/14.3-670/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя К.И.Д.(<>.), по факту нарушения требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 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 Калачева И.Д., 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 19.05.2022 по делу №010/05/5-164/2022 реклама, распространенная К. (<>) от имени «Центра метрологии ЖКХ» на территории городов Пензы, Воронежа, Новосибирска, Орла, Иванова, Тюмени, Калининграда, Ярославля и Красноярска в виде извещений рекламного характера о необходимости проведения поверки приборов учета воды, со ссылками на нормативные правовые акты и таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам, схожей по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях на оплату коммунальных услуг, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе №010/05/5-164/2022 комиссией установлено, что на территории названных городов распространялись следующего вида и содержания извещения:

В указанных извещениях, распространяемых в вышеперечисленных городах, отличались в основном номера телефонов, периоды (октябрь, ноябрь, декабрь) 2021 года, январь-февраль 2022 года, исходящие даты (11.10.2021, 18.10.2021, 06.12.2021, (25.10.2021, 08.11.2021, 01.12.2021, 06.12.2021, 13.12.2021, 24.01.2022 и т.д.) и срок, до которого необходимо оставить заявку.

При этом все извещения оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/ квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к плательщикам, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости коммунальной услуги по тарифам и по нормативам.

Материалами дела подтверждается, что номера телефонов 8 (8412) 22-98-28 (г. Пенза), 8 (473) 258-91-19 (г. Воронеж), 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (4932) 367-763 (г.Иваново), 8 (4862) 48-84-00 (г. Орел), 8 (3452) 38-44-77 (г. Тюмень), 8 (4012) 67-71-81 (г.Калининград), 8 (4852) 33-33-11 (г.Ярославль), 8(391) 280-78-88 (г.Красноярск), выделены индивидуальному предпринимателю К.И.Д.

(ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057).

Согласно выписке из ЕГРИП ИП К. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП К является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

При этом Карельским УФАС России ранее рассмотрены дела №03-02/02-2018, №03-02/16-2018, №03-02/36-2018, №010/05/5-207/2019, №010/05/5-733/2019, №010/05/5-1/2020 и №010/05/5-74/2020, №010/05/5-367/2020, №010/05/5-689/2020, №010/05/5-149/2021, №010/05/5-199/2021, №010/05/5-459/2021, №010/05/5-593/2021, возбужденные в отношении ИП К по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, схожих по содержанию с рекламными извещениями, рассмотренными в рамках дела №010/05/5-164/2022.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания, к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде в виде извещения по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Пензе, Воронеже, Новосибирске, Орле, Иванове, Тюмени, Калининграде, Ярославле и Красноярске;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги - «Центр метрологии ЖКХ»;
- 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»).

Исходя из смысла указанной нормы ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемых товаров.

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.

Согласно части 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

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.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного

ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее (часть 2 статьи 1539 ГК РФ).

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов телефонам 8 (8412) 22-98-28 (г. Пенза), 8 (473) 258-91-19 (г. Воронеж), 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (4932) 367-763 (г. Иваново), 8 (4862) 48-84-00 (г. Орел), 8 (3452) 38-44-77 (г. Тюмень), 8 (4012) 67-71-81 (г. Калининград), 8 (4852) 33-33-11 (г. Ярославль), 8(391) 280-78-88 (г. Красноярск) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Центр Метрологии ЖКХ».

Поскольку наименование лица, оказывающего услугу, «Центр Метрологии ЖКХ» указано без организационно-правовой формы и иных регистрационных данных (ИНН, ОГРН и др.) не представляется возможным проверить его регистрацию в качестве юридического лица в нормативно установленном порядке.

При этом использование в рекламе наименование «Центр Метрологии ЖКХ» как коммерческого обозначения не допустимо, поскольку оно не ассоциируется с лицом, в действительности оказывающем рекламируемые услуги - ИП К.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно, «Извещение за ...2021», «Извещение за ...2022», «Центр Метрологии ЖКХ», «Оповещаем Вас о том, что согласно постановлению...», «в связи с тем, что истек срок поверки, ЦМ ЖКХ ставит Вас в известность о том, что в соответствии с Федеральным законом..., постановлением...индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными...», «для проведения поверки водоизмерительного прибора сертифицированными специалистами ЦМ ЖКХ с соблюдением методики поверки и внесения сведений в единый реестр Росстандарта (ФГИС АРШИН) Вам необходимо оставить заявку в срок до...», «запись проводится по номеру...», «В случае не выполнения предписания до истечения срока поверки водомера, начисления по вашему адресу будут осуществляться по норме приведенной в таблице», «предписание выдал: А. А.Ф.....», а также графическое исполнение извещений, сходное с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, в связи с использованием штрих-кодов; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов, схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях жилищно-коммунальных служб, в совокупности воспринимаются потребителями рекламы как официальные уведомления о проведении поверки только обозначенным Центром в городах Пензе,

Воронеже, Новосибирске, Орле, Иванове, Тюмени, Калининграде, Ярославле и Красноярске мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить услуги.

Кроме того, потребители считают, что услуга по поверке счетчиков оказывается только «Центром Метрологии ЖКХ», в том числе по причине использования в наименовании словосочетания «Центр метрологии», созвучного с наименованиями региональных центров стандартизации, метрологии и испытаний, имеющих во всех регионах и аккредитованных на осуществление поверки измерительных приборов (Федеральное бюджетное учреждение «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Воронежской области» (сокращенно ФБУ «Воронежский ЦСМ»), ФБУ «Новосибирский ЦСМ», ФБУ «Калининградский ЦСМ», ФБУ «Тюменский ЦСМ» и т.д.).

Помимо этого, из текста рекламных извещений не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника.

Более того, при распространении рекламных извещений ИП К. (или иное лицо, совершающее действия по их распространению) не может достоверно знать, что срок поверки прибора учета потребителя, получившего извещение, истек.

Таким образом, такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу лица, производящего поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки, в том числе только у Центра Метрологии ЖКХ, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП К) искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «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 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 №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.

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.

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 К. отсутствует.

Таким образом, ИП К. на сегодняшний день не имеет права оказывать услуги по поверке приборов учета воды, а, следовательно, и 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 ФЗ «О рекламе».

В целом вышеперечисленные факты свидетельствуют о наличии в действиях ИП К. нарушения требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

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 рекламодаделец. При этом ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»). 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.

Исходя из информации, полученной в ходе рассмотрения дела №010/05/5-164/2022 в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП К. является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламных извещений.

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 рекламодателем 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.

В связи с вышеуказанным 26.10.2022 в отношении ИП К определением было возбуждено дело об административном правонарушении №010/04/14.3-670/2022; составление и подписание протокола запланировано на 11 часов 00 минут 03.11.2022.

Согласно почтовому уведомлению вышеобозначенное определение получено К. Л.Ю. (мать ИП К) 12.10.2022.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России полагает, что ИП К., надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении. В назначенные дату и время ИП К. не явился, явку своего представителя не обеспечил.

В соответствии с положениями части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие лица привлекаемого к ответственности, только в случае надлежащего его уведомления о дате, времени и месте составления протокола.

Учитывая указанное 03.11.2022 был составлен протокол по делу №010/04/14.3-670/2022 об административном правонарушении в отсутствие ИП К, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №010/04/14.3-670/2022 от 03.11.2022 рассмотрение данного дела было назначено на 10 часов 30 минут 17.11.2022 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Согласно почтовому уведомлению копия обозначенного определения получена 09.11.2022 К. Л.Ю. (мать ИП К).

В назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП К. не явился, явку своего представителя не обеспечил.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельского УФАС России полагает, что в действиях ИП К установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу №010/04/14.3-670/2022 являются материалы дела №010/05/5-164/2022, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В рассматриваемом случае должностное лицо антимонопольного органа полагает, что совершению административного правонарушения способствовало пренебрежительное отношение ИП К к своей публично-правовой обязанности по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 заявлений физических лиц, поступивших в адрес Карельского УФАС России – 10.01.2022, 17.01.2022, 17.02.2022, 21.02.2022, 28.02.2022.

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности не истек.

Место совершения данного административного правонарушения г.Пенза, г.Воронеж, г.Новосибирск, г.Орел, г.Иванов, г.Тюмень, г.Калининград, г.Ярославль и г.Красноярск.

Следует отметить, что ИП К. повторно привлекается к административной ответственности (постановления от 20.10.2016 по делу №03-03/47-2016, от 31.08.2017 по делу №03-03/49-2017; 30.03.2018 №03-03/04-2018, от 15.06.2018 дело Красноярского УФАС России №Р381-14.4-18; от 22.06.2018 по делу № 03-03/19-2018, от 17.09.2018 по делу №03-03/42-2018, от 05.03.2019 по делу №010/04/14.3-03/2019; от 12.09.2019 по делу №010/04/14.3-504/2019; от 26.02.2020 №010/04/14.3-926/2019; от 02.07.2020 №010/04/14.3-326/2020; от 02.07.2020 №010/04/14.3-328/2020; от 29.01.2021 №010/04/14.3-955/2020; от 01.07.2021 №010/04/14.3-289/2021; от 20.07.2021 №010/04/14.3-380/2021; от 21.07.2021 №010/04/14.3-369/2021, 08.11.2021 №010/04/14.3-486/2021), в связи с чем положения нормы части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ при определении административного наказания в отношении ИП К не применимы.

Указанный факт является обстоятельством, отягчающим административную ответственность, смягчающих обстоятельств не установлено.

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 К. своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 23.48, 24.5, 28.7, 28.9, 29.9, 29.10 КоАП РФ, руководитель Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя К.И.Д.(<>) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Получатель платежа - УФК по Республике Карелия (Карельское УФАС России)

ИНН 1001041153

КПП 100101001

Номер казначейского счета (корр счет) - 031006430000000010600

Номер банковского счета, входящего в состав ЕКС – 40102810945370000073

Банк получателя - Отделение –НБ Республика Карелия (УФК по Республике Карелия)

БИК банка 018602104

Код ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 01141 01 0003 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №010/04/14.3-670/2022).

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.

Руководитель управления

<>