

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) <...> рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/66-2016, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя (<> далее по тексту – ИП <>), по факту нарушения требований пунктов 4, 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») при изготовлении и распространении рекламы, 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 28.07.2016 по делу №03-02/12-2016 реклама, распространяемая ИП <> в виде листовок с информацией о проведении работ по коллективному переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания и о необходимости согласования гражданам даты и времени проведения данной процедуры, признана ненадлежащей поскольку в ней нарушены требования пунктов 4, 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Следует отметить, что в адрес Карельского УФАС России поступило дело №02-Р-05-16, возбужденное Астраханским УФАС России по результатам рассмотрения обращения ФГУП «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» в лице филиала «Астраханский областной радиовещательный передающий центр» от 23.12.2015 №05-07/-1424 (вх. от 28.12.2015 №13499), о распространении листовок следующего содержания: «Цифровое эфирное телевидение Постановление Правительства РФ от 03.12.2009 г. №985 «О федеральной целевой программе «Развитие теле радиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 годы»
Внимаю жильцов! Обращаем Ваше внимание, что в Вашем доме с 09 ноября по 09 декабря 2015 года будут проводиться работы по коллективному переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания согласно Федеральной Целевой программе. Это- крупнейший в современной российской истории инфраструктурный проект отрасли связи. Цифровое эфирное телевизионное вещание позволяет существенно повысить качество изображения и звука, расширить число доступных населению телеканалов, а также не предполагает никакой абонентской платы. Для согласования даты и времени подключения Вашей квартиры к цифровому телевидению, вам необходимо позвонить по телефону: 43-17-17»

Заявители считают, что правомерность действий организации, распространяющей указанные листовки и предлагающей свои услуги по подключению квартир жильцов домов к цифровому эфирному телевизионному вещанию, вводят потребителей в заблуждение.

В ходе рассмотрения заявления Астраханским УФАС России было установлено,

что номер телефона 43-17-17 ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее - ОАО «МТС») выделило ООО «РусЭнергоУчет» (ИНН 1001269609; ОГРН 1131001005574 от 29.03.2013; юр.адрес: 185504, Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Ригачина, д.64А, оф. 18).

В соответствии с определением от 26.01.2016 «О возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» ООО «РусЭнергоУчет» надлежало представить ряд сведений (информации) и документов. Однако, из материалов дела №02-Р-05-16 следует, что ООО «РусЭнергоУчет» указанное определение получено не было.

Определением от 15.04.2016 «О принятии дела к производству» дело №02-Р-05-16, возбужденное Астраханским УФАС России, принято к производству, делу присвоен №03-02/12-2016.

С письмом от 04.05.2016 №29 (вх. от 05.05.2016 №2057) ООО «РусЭнергоУчет» представило информацию, из которой следовало, что в рамках договора на оказание услуг call-центра от 01.01.2015 №1/1, заключенного с индивидуальным предпринимателем <>, общество передало в пользование данному лицу номер телефона 43-17-17 и оказывает ему услуги по обработке входящих вызовов на указанный номер телефона.

В соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508 (далее – Правила), рассмотрение дела было отложено, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, был привлечен ИП <>

Письмом от 07.07.2016 (вх. №3108) ИП <> подтвердил факт распространения листовок вышеизложенного содержания сообщив, что самостоятельно изготавливал и распространял их в г. Астрахани. Кроме того, из представленных пояснений ИП <> следует, что, предлагаемая в листовке услуга состояла в установке ресиверов цифрового эфирного вещания в квартирах граждан, для получения возможности принимать цифровой сигнал на свои телеприемники. Из объяснений ИП <> следует, что он не согласен с выводами о навязывании услуги и о наличии в его действиях нарушения ФЗ «О рекламе», поскольку интересующую информацию любой желающий мог получить по телефону, указанному в листовках. Кроме того, ИП <> сообщил, что с января 2016 года деятельность им не ведется.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, комиссия Карельского УФАС России пришла к следующему.

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

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (листовки-извещения) по почтовым

ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Астрахани;

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращения внимания на услугу по переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания;

- 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.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе»: недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Недостоверной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

Согласно 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.

Федеральная целевая программа «Развитие телерадиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 годы» утверждена постановлением Правительства Российской Федерации от 03.10.2009 № 985. Цель Федеральной программы - развитие информационного пространства Российской Федерации; обеспечение населения многоканальным вещанием с гарантированным предоставлением общероссийских обязательных общедоступных телеканалов и радиоканалов заданного качества; повышение эффективности функционирования телерадиовещания. Задачи Федеральной программы - модернизация инфраструктуры государственных сетей телевидения; перевод государственных сетей телерадиовещания на цифровые технологии; обеспечение потребностей распределения телерадиоканалов спутниковым ресурсом; обеспечение возможности повсеместного регионального цифрового вещания; развитие новых видов телевизионного вещания, включая телевидение высокой четкости и с элементами интерактивности. Указанная Федеральная программа разработана для телевизионных и радиовещательных компаний, для обеспечения населения страны возможностью приёма цифровых эфирных обязательных телерадиоканалов, и возможностью приёма 20 цифровых телевизионных каналов свободного доступа. Переход на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания для населения в настоящее время не обязательное условие, а добровольное, и осуществляется бесплатно.

Карельским УФАС России было установлено, что указанная в рекламной листовке

работа по переводу на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания платная. Чтобы воспользоваться предложением, указанным в рекламной листовке, нужно сделать заявку по телефону 47-13-13 и приобрести соответствующее оборудование. В тексте рекламной листовки содержится ссылка на постановление Правительства от 03.10.2009 № 985 «О федеральной целевой программе «Развитие телерадиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 годы», фраза «Цифровое Эфирное Телевещание», используется изобразительное обозначение (телевизионная антенна/вышка), но при этом отсутствуют сведения о лице, которое осуществляет работы и об условиях приобретения рекламируемых работ.

В рассматриваемой рекламной листовке указана информация: «с ... по ... будут производиться работы по коллективному переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания», «Для согласования даты и времени подключения Вам необходимо обратиться по телефону 47-13-13».

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 листовке сочетания слов, а именно: «... коллективному переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания», «...необходимо обратиться по телефону 47-13-13», ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации, а также с учетом фактического характера оказываемой ИП <> услуги согласно письменным пояснениям являются недостоверными и могут восприниматься потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой г. Астрахани мероприятия по переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания, носящее обязательный характер.

В тексте, размещённом в рекламных листовках, не указано, что работа по переводу на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания платная и условиями для проведения работ является приобретение специального оборудования у лица, предоставляющего данную работу. Из текста рекламной листовки потребитель не получает достоверных сведений об исполнителе работ по переводу на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания, так как рекламодатель, ссылаясь в тексте на постановление Правительства Российской Федерации от 03.10.2009 №985 «О федеральной целевой программе «Развитие телерадиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 годы» не указал, кто в действительности является исполнителем указанных работ и условия их приобретения. При этом указанные сведения являются существенной информацией о проведении рекламируемой работы и отсутствие её искажает смысл информации и может вводить в заблуждение потребителей рекламы. Все это указывает на наличие признаков нарушения пункта 4 и пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Из документов, имеющихся в материалах дела №03-02/12-2016, следует, что ИП <> является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем вышеуказанной информации.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктами 4 и 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.

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 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.

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 обращения ФГУП «Российская телевизионная и радиовещательная сеть», в лице филиала «Астраханской областной радиотелевизионный передающий центр», поступившего в адрес Астраханского УФАС России, 23.12.2015.

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент вынесения постановления не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г. Астрахань.

По факту совершения административного правонарушения определением от 21.10.2016 «О возбуждении дела об административном правонарушении №03-03/66-2016 и проведении административного расследования» в отношении ИП <> было возбуждено настоящее дело об административном правонарушении и назначено проведение административного расследования.

Копия определения была направлена по адресу ИП <>, конверт с которым вернулся с отметкой «истек срок хранения».

Таким образом, в материалах дела №03-03/66-2016 имеются надлежащие доказательства, достоверно подтверждающие отправку корреспонденции ИП <>, что свидетельствует о надлежащем его извещении.

22.11.2016 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/66-2016 об административном правонарушении в отсутствие <>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте составления протокола.

Определением от 22.11.2016 рассмотрение данного дела было назначено на 11 часов 00 минут 22.12.2016 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д. 1а, каб. 518.

Согласно информации, размещенной на сайте Почта России в разделе «отслеживание почтовых отправлений» по адресу: <https://www.pochta.ru/tracking#18502805361151> отправление, не было вручено в связи с временным отсутствием адресата, по состоянию на 22 декабря 2016 года

срок хранения данной корреспонденции истек.

Следует отметить, что и ранее направленную Карельским УФАС России корреспонденцию по адресу регистрации <> не получал, конверты с корреспонденцией возвращены с отметкой «истек срок хранения».

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельского УФАС России полагает, что <> был надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. Кроме того, в действиях ИП <> установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/12-2016, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Статьей 2.4 КоАП РФ предусмотрено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию, к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать, в том числе, и лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Учитывая все обстоятельства дела №03-02/12-2016, ответственность за рассматриваемое административное правонарушение должен нести ИП <> как должностное лицо в связи с ненадлежащим исполнением своих обязанностей при изготовлении и распространении рекламы.

Вместе с тем, согласно выписке ЕГРИП <> как физическое лицо 25.05.2016 прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя на основании собственного решения.

Однако, материалами дела №03-02/12-2016 установлено, что <> на момент совершения правонарушения являлся индивидуальным предпринимателем.

Прекращение <> предпринимательской деятельности после совершения правонарушения, установленного в рамках дела №03-02/12-2016, не свидетельствует об отсутствии в действиях <>, как должностного лица, состава административного правонарушения, поскольку рассматриваемое правонарушение совершено физическим лицом, имеющим на момент его совершения статус индивидуального предпринимателя.

Кроме того, прекращение <> предпринимательской деятельности после возбуждения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, не свидетельствует об отсутствии в действиях <>, как должностного лица, состава административного правонарушения, поскольку рассматриваемое правонарушение совершено физическим лицом, имеющим на момент его совершения статус индивидуального предпринимателя.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения,

личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность (часть 2 статьи 4.1. КоАП РФ).

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая 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).

Таким образом, заместитель руководителя Карельского УФАС России считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность факт исполнения <> предписания, выданного Карельским УФАС России по результатам рассмотрения дела №03-02/12-2016, до возбуждения настоящего дела об административном правонарушении.

Следует отметить, что согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ лицам являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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 КоАП РФ.

В материалах настоящего дела имеется документ, свидетельствующий о привлечении 16.12.2015 должностным лицом Кемеровского УФАС России к административной ответственности ИП <> по части 1 статьи 14.3 в виде штрафа.

Таким образом, учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения, должностное лицо Карельского УФАС России полагает не возможным назначение ИП <> административного наказания в виде предупреждения.

Кроме того, при вышеуказанной ситуации в качестве обстоятельств отягчающих административную ответственность следует отметить факт повторного совершения правонарушения (постановление Кемеровского УФАС России по делу об административном правонарушении №559/09-АДМ-2015).

ИП <> своими действиями по изготовлению и распространению ненадлежащей рекламы затронул существенные права потребителей на достоверную рекламу.

В связи с чем, с учетом характера правонарушения оснований для признания правонарушения малозначительным и освобождения <> от административной ответственности (статья 2.9 КоАП РФ) не имеется.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации <> своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Бабкин К.Е.,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя <> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 5 000 (пять тысяч) 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 №03-03/66-2016).

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 статьёй 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.