П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о вынесении предупреждения

город Омск Дело №

04 марта 2020 года **055/04/14.3-153/2020**

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 19 февраля 2020 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Регион Медиа» (далее – ООО «Регион Медиа», ИНН <…>, ОГРН <…>, адрес (место нахождения): <…>),

в отсутствие законного представителя ООО «Регион Медиа» (ходатайство от 03.03.2020 вх. № 2067)

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 16.01.2020 по делу № 055/05/7-1077/2019 реклама ИП <…>, распространенная ООО «Регион Медиа» 18.10.2019 в 15:00 час. в эфире телеканала «Петербург – 5 канал», была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-153/2020 было возбуждено протоколом от 19 февраля 2020 года.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В Омское УФАС России обратился гражданин по факту распространения 18.10.2019 в 15:00 (по омскому времени) в эфире телеканала «Петербург – 5 канал» рекламы о поверке счетчиков воды: *«ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ ООО «Центр метрологии» ОГРН <…> ПОВЕРКА водосчетчиков 390 рублей без снятия – 10% на коллективные ЗАЯВКИ *предложение бессрочное сайт: POVERKAOMSK.RU»*. Одновременно указанная реклама сопровождалась голосовым сообщением: *«Экономьте время и деньги. Поверка водосчетчиков на дому. Без снятия. Всего за 390 рублей. Телефон в Омске <…>»*.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге поверки средств измерений, Городской службе поверки, ООО «Центр метрологии».

В силу пункта 17 статьи 2 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее – Федеральный закон «Об обеспечении единства измерений») поверка средств измерений (далее - поверка) – это совокупность операций, выполняемых в целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям.

Поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели (часть 2 статьи 13 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений»).

Аккредитация в области обеспечения единства измерений осуществляется в целях официального признания компетентности юридического лица или индивидуального предпринимателя выполнять работы и (или) оказывать услуги по обеспечению единства измерений в соответствии с Федеральным законом «Об обеспечении единства измерений». К указанным работам и (или) услугам относятся, в том числе поверка средств измерений (пункт 2 статьи 19 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений»).

При этом в силу пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

По общему правилу, установленному статьей 780 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору возмездного оказания услуг исполнитель оказывает услуги лично, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг.

Согласно сведениям Федеральной службы по аккредитации (www.fsa.gov.ru), сформированным на октябрь 2019 года, в реестре аккредитованных лиц отсутствует информация о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерений у ООО «Центр метрологии» (ИНН <…>).

На запрос Омского УФАС России АО «Телерадиокомпания «Петербург» была представлена информация (от 29.10.2019 исх. № 949/20-10/2019), согласно которой: «… *размещение рекламных региональных роликов от имени и в интересах АО «Телерадиокомпания «Петербург», являющегося учредителем СМИ телеканал ««Петербург – 5 канал», осуществляет ООО «Национальный Рекламный Альянс»…*

Из пояснений ООО «Национальный Рекламный Альянс» (вх. № 11760 от 25.11.2019) следует, что: *«ООО «НРА», являясь агентом АО «НМГ», заключило субагентский договор с ООО «Регион Медиа». В свою очередь, ООО «Регион Медиа» заключило с ИП<…> (ОГРНИП<…>) Договор № РРМ-190415-0009ОМК от 15 апреля 2019 года (далее – «Договор»), в рамках которого были оказаны услуги по размещению 18 октября 2019 года в 15:00 (по омскому времени) в региональном эфире телеканала «Петербург – 5 канал» рекламного ролика ООО «Центр метрологии»...».*

По информации, представленной ООО «Регион Медиа» (от 13.11.2019 исх. № 1/11): «…*15*

апреля 2019 года между Компанией и ИП<…> (ОГРНИП<…>) (далее по тексту - Заказчик) заключен договор РРМ-190415-0009ОМК на размещения в региональном эфире рекламы (далее по тексту – Договор)…

…Заказчик одновременно с рекламным материалом предоставил документы о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерений у ООО «Центр метрологии» (ОГРН<…>), однако не уведомил о приостановлении действия аккредитации….

… Данное неисполнение (неизмененное в рекламном материале наименования аккредитованного юридического лица) явилось следствием обстоятельств, которые Компания не могла ни предвидеть, ни предотвратить до уведомления об изменении предоставленных документов на иное юридическое лицо…».

При этом согласно информации ООО «Регион Медиа» (вх. № 12659 от 18.12.2019) именно Общество является *«…рекламораспространителем указанной выше региональной рекламы на территории города Омска…».*

На запрос Омского УФАС России ИП<…> (вх. № 12151 от 04.12.2019) пояснил: *«… Компания ИП<…> «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» осуществляет поверку индивидуальных приборов учета расхода холодной и горячей воды без демонтажа, а также замену приборов учета, не прошедших поверку. Территория обслуживания наших клиентов: Томская область, Новосибирская область, Кемеровская область, Иркутская область, Омская область.*

ИП<…> «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» является представителем аккредитованной организации ООО «ТатМетрология»… С ООО «Центр Метрологии» сотрудничали ранее.

По недосмотру нашего работника и сотрудника рекламной компании ООО «Регион Медиа» в эфир был запущен старый видеоролик с указанием ОГРН ООО «Центр Метрологии», написанный мелким шрифтом и видимый всего несколько секунд. Ошибка почти сразу была устранена, а видеоролик снят с эфира….».

Дополнительно в ответе от 25.12.2019 вх. № 12996э ИП<…> указал: *«…Компания «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» по итогам выяснения обстоятельств с виновным работником, сообщает следующее, что перед распространением рекламы о поверке счетчиков, одновременно с рекламным материалом предоставил ООО «Регион Медиа» документы о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерения у ООО «Центр Метрологии» (ОГРН<…>).*

Однако, по недосмотру нашего сотрудника, не уведомил рекламную компанию ООО «Регион Медиа» о приостановлении аккредитации ООО «Центр Метрологии», соответственно не сообщил о необходимости замены в рекламном материале наименования нового аккредитованного юридического лица ООО «ТатМетрология» (ОГРН<…>), в согласованном размещении.

Таким образом, в период проведения рекламной кампании изменилось аккредитованное лицо, но о данном обстоятельстве мы не уведомили сотрудника ООО «Регион Медиа», тем самым нарушили условия договора между нашими компаниями…».

Ранее ООО «Регион Медиа» в адрес Омского УФАС России были представлены (исх. № 1/11 от 13.11.2019) копии договора № РРМ-190415-0009ОМК **от 15.04.2019,** заключенного

между ООО «Регион Медиа» и ИП <...>, а также аттестата аккредитации в области обеспечения единства измерений № РОСС RU.0001.310378, выданного ООО «Центр Метрологии» (далее - аттестат аккредитации). Срок действия аттестата аккредитации: с 23 апреля 2014 года по **23 апреля 2019 года**.

Таким образом, на момент заключения между ООО «Регион Медиа» и И П <...> договора № РРМ-190415-0009ОМК (**15.04.2019)** ООО «Центр Метрологии» действительно было аккредитовано в области обеспечения единства измерений, тем самым имело право выполнять работы и оказывать услуги по поверке средств измерения.

При этом, ООО «Регион Медиа» не могло не знать о том, что срок действия аттестата аккредитации ООО «Центр Метрологии» истекает **23.04.2019 года.**

В силу статьи 13 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

При этом согласно правовой позиции, изложенной в пункте 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно статьи 13 Федерального закона «О рекламе» обязанность предоставить рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Федерального закона «О рекламе» возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен **предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.**

Поэтому рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения **не запрашивались** либо если рекламораспространитель, не получив запрошенных сведений, тем не менее **не отказался от распространения рекламы**.

Кроме того, рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам (например, соответствия сертификата на товар объекту рекламирования; сведений о государственной регистрации лицу, предоставившему эти сведения) **не проявит должных осмотрительности и осторожности**.

Вместе с тем, в адрес Омского УФАС России не представлено каких-либо документов, подтверждающих тот факт, что ООО «Регион Медиа» были предприняты какие-либо действия по недопущению распространения ненадлежащей рекламы в связи с истечением у ООО «Центр Метрологии» 23 апреля 2019 года срока действия аттестата аккредитации.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской

Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, предусмотренных пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем 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, -

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.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Регион Медиа» является рекламораспространителем.

Таким образом, ООО «Регион Медиа», имея возможность для соблюдения требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от Общества меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина ООО «Регион Медиа» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-153/2020.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: г. Омск.

Временем совершения административного правонарушения является дата распространения рекламы: 18.10.2019 в 15:00 час.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ООО «Регион Медиа» установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие Общество действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-153/2020, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-153/2020, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ООО «Регион Медиа» (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения Обществом административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Регион Медиа» (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

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 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

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.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России https://rmsp.nalog.ru от 20.12.2019 № ЮЭ9965-19-7476379 ООО «Регион Медиа» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 10.04.2019).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ООО «Регион Медиа» административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет

предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Регион Медиа» (ИНН <…>, О Г Р Н <…>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления<…>