

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/56-2017, возбужденного в отношении <> по факту нарушения пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 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 <> 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 30.05.2017 по делу №03-02/16-2017 реклама, распространяемая ИП <> в виде листовок с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени проведения процедуры поверки приборов учета воды, была признана ненадлежащей, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Дело №03-02/16-2017 о нарушении законодательства о рекламе было возбуждено Карельским УФАС России по результатам рассмотрения обращений физических лиц, направленных Камчатским и Хабаровским УФАС России, о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки, а также о необходимости оборудования квартир приборами учета воды. По мнению заявителей, правомерность действий организации, называющей себя «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, вызывают сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлениям приложены идентичные листовки (за исключением, даты информационного уведомления и номера телефона (914-785-21-85)), выполненные следующим образом: левое поле имеет надпись ИЗВЕЩЕНИЕ, рядом размещена стрелка вниз; вверху правового поля помещена информация об организации «Единый Городской центр Обслуживания ЖКХ» под ней номер телефона: 20-04-90, правее от указанной информации размещена имитация штрих-кода с надписью Повторное уведомление №387748-75-549 от 28.11.2016 и стрелка вниз. Текст извещения начинается с обращения «Уважаемый абонент!», далее по тексту: «Доводим до Вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в Вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в метрологической поверке. На основании этого обращаем Ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в Вашем доме.

Работы по поверке будут проводиться с 28 ноября по 28 декабря 2016 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 20-04-90

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также постановлению Правительства РФ от 06.05.2011г. №354, индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.

Таким образом, во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу, а также в целях соблюдения требований Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 20-04-90».

Кроме того, к заявлениям также были приложены листовки, отличающиеся номером и датой повторного уведомления (№387748-75-547 от 14.11.2016) и периодом коллективной установки приборов учета (14 ноября по 14 декабря 2016 года), следующего содержания: «ИЗВЕЩЕНИЕ ▼ Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ, Телефон: 8-914-785-21-85, Повторное уведомление №387748-75-548 от 21.11.2016 Уважаемый абонент!

Доводим до Вашего сведения, что на основании Федерального Закона №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности», Вам необходимо установить и ввести в эксплуатацию квартирные приборы учета воды.

Согласно готовящимся изменениям в Постановления Правительства Российской Федерации №354 и №306, с 1 января 2017 года норматив для тех, кто не установил приборы учета воды в своих квартирах, должен вырасти в 3 раза. Таким образом, чтобы каждый месяц не платить за услуги водоснабжения в 3 раза больше. Вам необходимо оборудовать квартиру приборами учета воды.

С 21 ноября по 21 декабря в ВАШЕМ доме проходит коллективная установка приборов учета воды.

Для согласования даты и времени монтажа приборов учета свяжитесь с Единым Городским Центром Обслуживания ЖКХ по телефону: 8-914-785-21-85».

При этом все вышеприведенные листовки оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к собственникам.

Из документов, полученных в ходе рассмотрения заявлений, установлено, что

номера телефонов 20-04-90 (г. Хабаровск) и 8-914-785-21-85 (г. Петропавловск–Камчатский) ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») выделило ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ» (ИНН 1001313209; ОГРНИП 1161001059130 зарегистр. 04.08.2016; юр.адрес: 185005, Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Ригачина, д.64а, офис 503). Последнее в свою очередь, исполняет обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 01.09.2016 №144-3/2016, заключенного с индивидуальным предпринимателем <>

Установлено, что ИП <> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 03.12.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП <> является производство санитарно-технических работ (Код ОКВЭД 45.33).

В письме от 03.03.2017 №23 (вх. от 06.03.2017 №1098) ИП <> (подписано представителем по доверенности) указал, что обозначенные в запросе информационные уведомления изготавливал и распространял собственными силами. Кроме того, ИП <> пояснил, что, предлагая в листовках оказать услуги по поверке приборов учета воды, действительно у него отсутствовала аккредитация на совершение поверочных действий. Однако, ИП <> предоставил договор от 04.01.2016 №8/2016 п (продолженный), заключенный с ООО «МЕТЕР», согласно которому ИП <>, выступая в качестве заказчика поручает ООО «МЕТЕР» выполнять работы по периодической поверке средств измерений, перечисленных в Приложении №1 к договору. Из договора следует, что ООО «МЕТЕР» имеет аттестат аккредитации в области обеспечения единства измерений от 24.05.2013 №РОСС RU.001.310159, действующий до 24.05.2018. При этом индивидуальный предприниматель отмечает, что заказы на поверку приборов учета воды в его адрес не поступали, соответственно в ООО «МЕТЕР» заказы на оказание данных услуг не передавались.

В ходе рассмотрения дела №03-02/16-2017 комиссия Карельского УФАС России установила следующее.

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. Петропавловск-Камчатский и г. Хабаровска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по проверке приборов учета воды и услуги по их установке, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единый Городской Центр Обслуживания 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»).

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.

Рассматриваемые рекламные листовки содержат информацию: «... обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки...», «с... в Вашем доме проходит коллективная установка приборов учета воды», «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «...Вам необходимо оборудовать квартиру приборами учета воды.», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала)...», «Для согласования даты и времени монтажа приборов учета свяжитесь с Единым Городским Центром Обслуживания ЖКХ по телефону...».

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: «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ», «коллективная поверка приборов учета воды», «коллективная установка приборов учета воды», «Вам необходимо»; графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой г. Хабаровска и г. Петропавловск-Камчатский коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке

счетчиков воды и /или их установке, носящее обязательный характер.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов 20-04-90 (г. Хабаровск) и 8-914-785-21-85 (г. Петропавловск-Камчатский), может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды и/или по их установке, которые оказывает «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ».

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 известными в пределах определенной территории.

Наименования «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ» в рассматриваемых рекламных листовках являются коммерческими обозначениями лица, предлагающего свои услуги по поверке / установке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в листовках указанного коммерческого обозначения может вводить потребителей в заблуждение относительно действительного исполнителя услуг (ИП <>), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Следует отметить, что в рекламных материалах также отсутствует существенная информация о месте проведения лабораторных испытаний приборов учета ООО «МЕТЕР» (в г. Санкт-Петербурге), в частности, гражданину, решившему воспользоваться услугами, предлагаемыми в рекламных листовках ИП <> для поверки средства измерения, необходимо будет его снять (демонтировать) и отправить из г. Хабаровска или из г. Петропавловска-Камчатского в г. Санкт-Петербург в лабораторию ООО «МЕТЕР». После поверки в г. Санкт-Петербурге данный прибор учета будет

возвращен в соответствующие населенные пункты конечному заказчику услуги и смонтирован на место.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формирует у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды и их установку, а также срочности и необходимости такой поверки, работ по установке только у Городского Центра Обслуживания ЖКХ, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП <> и ООО «МЕТЕР») и условиях проведения поверки искажает смысл информации, может вводить в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии признаков нарушения требований пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 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 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.

Исходя из информации, полученной в ходе рассмотрения дела №03-02/16-2017 от ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ» и ИП <>, в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» последний является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламных листовок.

Вместе с тем, следует отметить, что согласно выписке из ЕГРИП <> как физическое лицо прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя с 26.05.2017 на основании собственного решения.

Однако, данный факт не освобождает <> от административной ответственности как физическое лицо, поскольку по сути согласно материалам дела №03-02/16-2017 <> совершил вышеуказанное административное правонарушение, имея при этом на тот момент статус индивидуального предпринимателя.

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.

В связи с вышеуказанным 24.06.2017 должностным лицом Карельского УФАС России <> было направлено определение «О возбуждении дела об

административном правонарушении №03-03/56-2017 и проведении административного расследования», о необходимости явиться для составления протокола 16.08.2017 в 11 часов 00 минут. Указанное определение было получено <> 27.07.2017.

16.08.2017 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/56-2017 об административном правонарушении в отсутствие <> надлежащим образом уведомленного о дате, времени месте составления протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/56-2017 от 16.08.2017 рассмотрение данного дела было назначено на 11 часов 30 минут 30.08.2017 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Указанные протокол и определение были получены <> 26.08.2017.

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.

Датой совершения административного правонарушения в данном случае является дата обнаружения правонарушения, т.е. дата регистрации обращений физических лиц, поступивших в адрес Камчатского УФАС России, Хабаровского УФАС России и направленные на рассмотрение в Карельское УФАС России, 15 и 30 ноября 2016 года.

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Петропавловск-Камчатский, г. Хабаровск.

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

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/16-2017, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При этом, как отмечено выше, прекращение <> предпринимательской деятельности, не свидетельствует об отсутствии в его действиях как физического 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, руководитель 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 №03-02/16-2017, до возбуждения настоящего дела об административном правонарушении.

Однако, в качестве обстоятельств отягчающих административную ответственность следует отметить факт повторного совершения правонарушения <> тогда, когда он вел соответствующую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (постановление по делу от 06.02.2017 №03-03/41-2016).

<> своими действиями по изготовлению и распространению ненадлежащей рекламы нарушил права потребителей на получение достоверной рекламы.

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, руководитель Карельского УФАС России <...>.,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на <> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 2 000 (двух 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 №03-03/56-2017).

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.