

Индивидуальному
предпринимателю

Андроновой Эльвире
Александровне

Адрес регистрации: <>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении №03-03/65-2017

09 января 2018 года
Петрозаводск

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) Бабкин Константин Евгеньевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/65-2017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Андроновой Эльвирой Александровной (ИНН 100399369768; ОГРНИП 317100100005642, зарегистрирована 07.03.2017; адрес регистрации: <>; далее по тексту - ИП Андропова Э.А.), по факту нарушения требований 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 уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела ИП Андроновой Э.А.,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 10.10.2017 по делу №03-02/25-2017 реклама, распространяемая ИП Андроновой Э.А. в виде листовок с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданам даты и времени проведения поверки приборов учета воды, была признана ненадлежащей, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Дело №03-02/25-2017 о нарушении законодательства о рекламе было возбуждено Карельским УФАС России по результатам рассмотрения обращений физических лиц, поступивших из Алтайского краевого и Пермского УФАС России о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки. По мнению заявителей правомерность действий организации, называющей себя «Единая Городская служба по учету водоснабжения» и предлагающей свои услуги по поверке приборов учета воды в навязчивой форме, вызывает сомнения, и вводят потребителей в заблуждение.

К заявлениям приложены идентичные листовки (за исключением, даты информационного уведомления и номеров телефонов: 253-786 (г. Барнаул) и 259-20-42 (г. Пермь), выполненные следующим образом: в левом верхнем углу - надпись Единая городская служба по учету водоснабжения; в правом верхнем углу - Повторное извещение, рядом размещена стрелка вниз; под указанной надписью размещена имитация штрих-кода, под которым отражено: Исходящий номер <...> от 22.05.2017; в центре размещены реквизиты и наименования нормативных документов: Федеральный закон от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354 (ред. от 27.02.2017) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов».

Текст извещения начинается с обращения «Уважаемый собственник жилого помещения!», далее по тексту: «Доводим до Вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в Вашей квартире, имеют межповерочный

интервал и нуждаются в обязательной метрологической поверке, без проведения которой приборы считаются непригодными для водопотребления.

На основании этого обращаем Ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в Вашем доме: работы по поверке будут проводиться с 22 мая по 05 июня 2017 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 259-20-42 (г. Пермь) и 253-786 (г. Барнаул).

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 259-20-42 (г. Пермь) и 253-786 (г. Барнаул). Обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ!»

Далее извещение в левом нижнем углу подписано «С уважением, Администрация Единой городской службы по учету водоснабжения», в правом нижнем углу - оттиск печати, в центре которой указано «Единая городская служба по учету водоснабжения», по кругу - Федеральный закон №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» *Пермь*/ *Барнаул*.

При этом вышеуказанные листовки, распространяемые в г. Барнауле и г. Перми 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.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что номера телефонов 253-786 (г. Барнаул) и 259-20-42 (г. Пермь) ПАО «Вымпелком» выделило ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ» (ИНН 1001313209; ОГРНИП 1161001059130 зарегстр. 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 01.04.2016 №145-1/2017, заключенного с индивидуальным предпринимателем Андроновой Эльвирой Александровной (ИНН 100399369768; ОГРНИП 317100100005642).

Установлено, что ИП Андропова Э.А. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.03.2017 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Видом деятельности ИП Андропова Э.А. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В рамках дела №03-02/25-2017 были также рассмотрены заявления физических лиц. Поступивших из Смоленского, Новосибирского, Удмуртского, Чувашского, Калининградского, Архангельского и Амурского УФАС России о распространении в городах Смоленске, Новосибирске, Ижевске, Чебоксарах, Калининграде, Архангельске и Благовещенске информационных уведомлений рекламного характера содержанием аналогичным рассматриваемым листовкам.

По указанным фактам также установлено, что телефонные номера 68-90-78 (г. Смоленск), 255-20-79 (г. Новосибирск), 32-27-57 (г. Ижевск), 36-52-06 (г. Чебоксары) 92-6035 (г. Калининград), 42-47-96 (г. Архангельск) и 46-20-10 (г. Благовещенск), указанные в распространяемых информационных уведомлениях, также выделены ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ», которое в свою очередь заключило договор с индивидуальным предпринимателем Андроновой Э.А. на оказание услуг по приему и обработке входящих телефонных вызовов (call – центра).

Следует отметить, что все листовки, распространяемые в городах Смоленске, Новосибирске, Ижевске, Чебоксарах, Калининграде, Архангельске и Благовещенске также 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.

ИП Андропова Э.А. отвечая на запросу Карельского УФАС России сообщила, что указанные в запросах информационные уведомления распространяла собственными силами, при этом, по мнению индивидуального предпринимателя, использование в листовках наименования «Единая городская служба по учету водоснабжения» никак не нарушает действующее законодательство.

Таким образом, в рамках дела №03-02/25-2017 рассматривались факты распространения вышеуказанных рекламных листовок в г. Бийске Алтайского края, г. Перми Пермской области, г. Смоленске Смоленской области, г. Новосибирске, Новосибирской области, г. Ижевске Удмуртской Республики, г. Чебоксары Чувашской Республики, г. Калининграде Калининградской области, г. Архангельске Архангельской области и г. Благовещенске Амурской области.

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. Барнауле, г. Перми, г. Смоленске, г. Новосибирске, г. Ижевске, г. Чебоксарах, г. Калининграде, г. Архангельске и г. Благовещенске;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единую городскую службу по учету водоснабжения»;
- 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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов 253-786 (г. Барнаул), 259-20-42 (г. Пермь), 68-90-78 (г. Смоленск), 255-20-79 (г. Новосибирск), 32-27-57 (г. Ижевск), 36-52-06 (г. Чебоксары) 92-6035 (г. Калининград), 42-47-96 (г. Архангельск) и 46-20-10 (г. Благовещенск) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Единая городская служба по учету водоснабжения».

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.

В данном случае предполагается, что наименование «Единая городская служба по учету водоснабжения» в рекламных листовках использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

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

Кроме того, рассматриваемые рекламные листовки содержат информацию: «... обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки...», «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону....», «обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ».

При этом, 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 листовках сочетания слов, а именно: «Единая Городская служба по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «Вам необходимо»; «обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ» графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации, использование в качестве подписи «Администрация Единой городской службы по учету водоснабжения» и оттиска печати в

совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой городов Барнаула, Перми Смоленска, Новосибирска, Ижевска, Чебоксаров, Калининграда, Архангельска и Благовещенска коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по проверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

Кроме того, из текста рекламных листовок не следует, что лицо, предлагающее услуги по проверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника при получении услуги по проверке прибора учета воды.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей проверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой проверки только у Единой городской службы по учету водоснабжения, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП Андроновой Э.А.) искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии признаков нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП Андропова Э.А. является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем вышеуказанной информации

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.

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 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 должностных лиц от четырех тысяч до двадцати 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 обращений физических лиц, поступивших в адрес: Пермского У ФАС России, Алтайского краевого УФАС России, Прокуратуры Пермского края, Новосибирского УФАС России, Амурского УФАС России, Прокуратуру Благовещенского района, Чувашского УФАС России, Архангельского УФАС России, Смоленского УФАС России и Карельского УФАС России: 02.06.2017, 14.06.2017, 30.05.2017, 26.06.2017, 04.07.2017, 28.06.2017, 10.07.2017, 11.07.2017, 13.07.2017, 20.06.2017, 11.08.2017, 29.06.2017, 23.05.2017, 22.08.2017.

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

В связи с вышеуказанным 22.11.2017 должностным лицом Карельского УФАС России в адрес (почтовый и местожительства) ИП Андроновой Э.А. было направлено определение «О возбуждении дела об административном правонарушении №03-03/65-2017 и проведении административного расследования» согласно которому Андроновой Э.А. необходимо было явиться для составления протокола 19.12.2017 в 11 часов 00 минут. Указанное определение было получено ИП Андроновой Э.А. 27.11 и 12.12.2017.

19.12.2017 должностным лицом Карельского УФАС России был составлен протокол по делу №03-03/65-2017 об административном правонарушении в присутствии представителя ИП Андронova Э.А. Копия протокола вручена представителю ИП Андроновой Э.А. 19.12.2017.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/65-2017 от 19.12.2017 рассмотрение данного дела было назначено на 15 часов 30 минут 09.01.2018 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Указанное определение получено ИП Андроновой по почтовому адресу – 26.12.2017, доказательства получения по адресу регистрации отсутствуют.

Вместе с тем 09.01.2018 в адрес Карельского УФАС России поступило письмо ИП Андроновой Э.А. (исх от 09.01.2018 №1), в котором она подтверждает надлежащее извещение ее о дате и месте рассмотрения настоящего дела, при этом ходатайствует о его рассмотрении в ее отсутствие. Кроме того, ИП Андронova Э.А. в указанном письме ссылаясь на статью 4.1 КоАП РФ ходатайствует о вынесении в отношении нее предупреждения, поскольку является субъектом малого бизнеса и ранее к административной ответственности не привлекалась.

Рассмотрение административного дела №03-03/65-2017 состоялось в

назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

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

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/25-2017 возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность не установлено.

Кроме того, 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.

Вместе с тем, следует отметить, что ИП Андропова Э.А. вышеуказанное административное правонарушение совершено впервые, в результате совершенного правонарушения не причинён вред, а также не возникло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, либо других негативных последствий.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

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 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно 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 КоАП РФ.

Учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить ИП Андроновой Э.А. административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП Андроновой Э.А. своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Бабкин Константин Евгеньевич,

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить индивидуальному предпринимателю Андроновой Э.А. (ИНН 100399369768; ОГРНИП 317100100005642) за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в

законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

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.

Заместитель руководителя управления
Бабкин

К.Е.