

ООО «Барнаулгоргаз»

Радищева пер., 8

г.Барнаул, 656043

Дело № 022/04/14.3-647/2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 40

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

25 августа 2020г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол № 37 от 11.08.2020г. об административном правонарушении, составленный врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы <...>, а также материалы дела об административном правонарушении № 022/04/14.3-647/2020 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Барнаулгоргаз» (далее - ООО «Барнаулгоргаз»), ОГРН 1172225018283; адрес местонахождения юридического лица: Алтайский край, 656043, г.Барнаул, Радищева пер., 8,

с участием представителя ООО «Барнаулгоргаз» <...> по доверенности № 2 от 01.06.2020г.,

УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении № 37 от 11.08.2020г. ООО «Барнаулгоргаз» допущено нарушение пункта 4 части 2 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

06 мая 2020 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю с заявлением о распространении ООО «Барнаулгоргаз» недобросовестной и недостоверной рекламы услуг по техническому обслуживанию и аварийному обеспечению внутридомового газового оборудования (далее – ТО ВДГО) обратилось ООО «ИФК «РусьЭнерго».

Заявителем в качестве доказательств распространения рекламы предоставлен фотоснимок.

Антимонопольный орган, изучив материалы указанного заявления, а также осуществив наблюдение распространяемой рекламы, установил, что на фасаде одноэтажного жилого домовладения, расположенного по адресу: г.Барнаул, Чернышевского ул., 212/Революционный пер., 67, размещен баннер с информацией

следующего содержания: «БАРНАУЛГОРГАЗ Выбор остается за Вами! Вы еще платите за обслуживание газопровода, плиты и счетчика? У нас бесплатно! г.Барнаул, Радищева, 8 т.284-000, 353-555...».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Информация «БАРНАУЛГОРГАЗ Выбор остается за Вами! Вы еще платите за обслуживание газопровода, плиты и счетчика? У нас бесплатно! г.Барнаул, Радищева, 8 т.284-000, 353-555...» полностью соответствует определению понятия «реклама», поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к таким объектам рекламирования, как ООО «Барнаулгоргаз» и услугам им оказываемым, способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Из буквального содержания рекламы следует, что ООО «Барнаулгоргаз» оказывает услуги по обслуживанию газопроводов, плит и счетчиков бесплатно. Реклама, путем указания в ней фразы – «Выбор остается за Вами!», призывает потребителей при возникновении необходимости технического обслуживания газопровода, плиты либо счетчика сделать выбор в пользу ООО «Барнаулгоргаз».

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

В силу пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Недобросовестной конкуренцией в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Вместе с тем в соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного

договора.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «ИФК «РусьЭнерго» и ООО «Барнаулгоргаз» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном и том же товарном рынке – оказание услуг ТО ВДГО в пределах одних географических границ – г.Барнаул, следовательно, являются конкурентами.

ООО «ИФК «РусьЭнерго» указало, что размещенная ООО «Барнаулгоргаз» реклама о бесплатном обслуживании газопровода, плиты и счетчика вводит в заблуждение потребителей относительно бесплатного предоставления услуг по обслуживанию внутридомового газового оборудования, а также оказания ООО «Барнаулгоргаз» услуг по обслуживанию газового счетчика, что является актом недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен статьей 14.2 Закона о защите конкуренции.

Статья 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускает недобросовестную конкуренцию путем введения в заблуждение.

В соответствии с пунктом 40 Правил пользования газом в части обеспечения безопасности при использовании и содержании внутридомового и внутриквартирного газового оборудования при предоставлении коммунальной услуги по газоснабжению, утвержденных постановлением Правительства РФ от 14.05.2013 № 410 (далее – Правила №410), цена договора о ТО ВДГО определяется на основании тарифов на выполнение работ, рассчитываемых в соответствии с Методическими рекомендациями о правилах расчета стоимости технического обслуживания и ремонта внутридомового и внутриквартирного газового оборудования, утверждаемыми Федеральной антимонопольной службой.

Согласно пункту 6 Методических рекомендаций (приказ ФСТ от 27.12.2013 №269-э/8), расчет стоимости технического обслуживания внутридомового и внутриквартирного газового оборудования рекомендуется осуществлять исходя из тарифов на работы по техническому обслуживанию внутридомового и внутриквартирного газового оборудования, определяющих стоимость технического обслуживания единицы внутридомового и внутриквартирного газового оборудования (единицы измерения объема оказания данных услуг).

Кроме того, услуги по техническому обслуживанию газопроводов входят в состав минимального перечня выполняемых работ (оказываемых услуг) по техническому обслуживанию ВДГО (приложение Правил № 410) и учитываются в соответствии с пунктом 40 Правил № 410 и Методическими рекомендациями при определении цены договора.

Таким образом, услуги по обслуживанию газопровода, плиты и счетчика заведомо

не могут предоставляться бесплатно, поскольку изначально заложены в составе стоимости технического обслуживания внутридомового газового оборудования при заключении договора о ТО ВДГО с абонентом.

Однако, из имеющихся в материалах дела копий договоров о ТО ВДГО, заключенных ООО «Барнаулгоргаз» с потребителями – физическими лицами, следует, что работы по техническому обслуживанию плиты, бытового газового счетчика входят в объем работ по ТО ВДГО, стоимость которых составляет 3000 рублей в год и оплачивается равными суммами по 250 рублей ежемесячно по системе сбора и обработки платежей «ГОРОД» - услуга: «техническое обслуживание – Барнаулгоргаз», либо по системе «Сбербанк-Онлайн».

Приложением № 3 к указанным договорам определена смета на выполнение работ по ТО ВДГО, в частности техническое обслуживание плиты составляет 0 рублей, техническое обслуживание котла – 3000 рублей, техническое обслуживание бытового газового счетчика – 0 рублей, проверка на плотность фланцевых, резьбовых и сварных стыков на газопроводе – 0 рублей. В связи с чем, указанная в рекламе информация о бесплатном обслуживании плиты, счетчика и газопровода является достоверной.

Однако материалами дела установлено, что рекламируемые услуги по бесплатному техническому обслуживанию плиты, счетчика и газопровода не могут быть оказаны самостоятельно без оказания услуг по ТО ВДГО котла, стоимость которых составляет 3000 рублей.

Отсутствие в рекламе данной существенной информации способно обмануть ожидания потребителей, сформированные такой рекламой.

ООО «Барнаулгоргаз», распространяя указанную рекламную информацию в отсутствии существенной ее части, вводит в заблуждение потребителей относительно возможности получения рекламируемой услуги бесплатно (техническое обслуживание плиты, газопровода, счетчика) без основной услуги – ТО ВДГО котла, что указывает на недобросовестность поведения хозяйствующего субъекта и нарушение пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе.

Указание в рекламе информации о бесплатном обслуживании плиты, счетчика и газопровода способно предоставить ООО «Барнаулгоргаз» необоснованные преимущества на рынке оказания услуг ТО ВДГО перед другими хозяйствующими субъектами в виде оттока от них клиентов и получения прибыли.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 2 статьи 5 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Барнаулгоргаз», ИНН 2225181737, Алтайский край, г.Барнаул, Радищева пер., 8.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей рекламой.

Факт распространения ООО «Барнаулгоргаз» рекламы с нарушением требований пункта 4 части 2 статьи 5 Закона о рекламе установлен Комиссией управления

Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе 09.07.2020года, что отражено в решении по делу № 022/05/5-348/2020.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Согласно части 2 статьи 2.1 настоящего Кодекса, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Являясь рекламоделателем и участником отношений в сфере рекламной деятельности, ООО «Барнаулгоргаз» обязано соблюдать установленные Законом о рекламе требования при размещении рекламы.

ООО «Барнаулгоргаз» объективно имело возможность по недопущению нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но юридическим лицом не были приняты должные меры по соблюдению требований части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», что привело к нарушению законодательства о рекламе, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 настоящего Кодекса нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ООО «Барнаулгоргаз» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях Общества имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля Общества и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Протокол об административном правонарушении составлен 11 августа 2020 года в присутствии представителя ООО «Барнаулгоргаз» <...>, в соответствии с пояснениями которой Общество с протоколом об административном правонарушении согласно, просит при рассмотрении административного дела заменить административный штраф на предупреждение. К протоколу приобщено соответствующее ходатайство и выписка из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении ООО «Барнаулгоргаз».

При рассмотрении протокола об административном правонарушении и материалов административного дела представитель ООО «Барнаулгоргаз» ранее заявленное ходатайство поддержала.

Установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, а именно: принятие мер, направленных на 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) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 части 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества,

хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно выписке из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 11.08.2020г. № ЮЭ9965-20-9634537, ООО «Барнаулгоргаз» включено в реестр 10.06.2017г. и относится к категории «микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, 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.

ООО «Барнаулгоргаз» впервые привлекается к ответственности за нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ООО «Барнаулгоргаз» относится к субъектам малого предпринимательства, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать Общество с ограниченной ответственностью «Барнаулгоргаз», ОГРН 1172225018283, адрес местонахождения юридического лица: Алтайский край, 656043, г.Барнаул, Радищева пер., 8, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде предупреждения.

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 арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней 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.

Дата вынесения постановления 25 августа 2020г.

Дата вручения копии постановления 25 августа 2020г.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>