

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 110-14.3ч.1/17 об административном правонарушении

22 декабря 2017 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), Анна Алексеевна Козлова, рассмотрев материалы административного дела № 110-14.3ч.1/17, возбужденного в отношении <...> Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал Сервис» (ИНН 7430023274, юридический адрес: пр-кт Славы, д. 18, кв. 82, г. Копейск, Челябинская область, 456625) (далее – ООО «Водоканал Сервис») <...>

(далее – <...>) по факту распространения ненадлежащей рекламы с информацией, вводящей в заблуждение о необходимости замены приборов учета водоснабжения, распространяемую по почтовым ящикам многоквартирных домов города Челябинска с нарушением требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 и рассмотрения дела,

в присутствии ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>.

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ.

В соответствии со статьей 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического по факту распространения организацией с наименованием «ВОДОКАНАЛ-сервис» рекламных листовок о необходимости замены приборов учета водоснабжения.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, номер <...> -351-250-50-58 входит в ресурс нумерации оператора связи ООО «Т2 Мобайл». Оператор связи «Теле2» представил письменные пояснения, согласно которым указанный в рекламе телефонный номер <...> -351-250-50-58 является дополнительным номером к федеральному номеру +7-951-809-18-78 и принадлежит индивидуальному предпринимателю <...> (г. Челябинск) (далее – ИП <...>).

<...> представил письменные пояснения, согласно которым деятельность в качестве индивидуального предпринимателя прекращена в 2015 году в связи с регистрацией ООО «Водоканал Сервис» в качестве юридического лица, в котором <...> является единственным учредителем и директором. Телефонный номер <...> -351-250-50-58, в соответствии с договором об оказании услуг связи б/н от 09.06.2017 года, переоформлен на ООО «Водоканал Сервис».

Из пояснений также следует, что рекламные листовки распространялись <...> лично через почтовые ящики многоквартирных домов города Челябинска в интересах ООО «Водоканал Сервис».

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно статье 3 Федерального 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.

В городе Челябинске через почтовые ящики многоквартирных домов распространена реклама организации с коммерческим наименованием «Водоканал-сервис» со следующими сведениями: Совместно с заявлением Заявителем представлена фотокопия листовки со сведениями: «ИЗВЕЩЕНИЕ... «ВОДОКАНАЛ-сервис»... Телефон: 250-50-58». Далее размещен заголовок «Извещение о необходимости установки приборов учета холодной и горячей воды» и следующие сведения: «**Уважаемый собственник помещения!** «Водоканал-сервис» извещает Вас о том, что **срок установки приборов учета истек**. В соответствии с Федеральным законом № 261-ФЗ от 23.11.15 г. «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности» **все собственники жилых помещений обязаны были в срок до 01 июля 2016 года обеспечить установку и ввод в эксплуатацию индивидуальных приборов учета воды** в помещениях, принадлежащих им на праве собственности.

В связи с этим просим **Вас до 06 июня 2017 года установить прибор учета** холодной и горячей воды в принадлежащем Вам жилом помещении.

В случае неисполнения требований Федерального Закона в соответствии со ст. 29 Федерального закона № 261-ФЗ», лица, виновные в нарушении законодательства об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности, несут дисциплинарную, гражданскую, административную ответственность, в соответствии с законодательством Российской Федерации.»

В целях соблюдения требований Федерального Закона, а также экономии Вашего бюджета, Вам необходимо обратиться для оформления заявки на установку счетчика (ов) воды по телефону : **250-50-58**».

Информация, размещенная в листовках организации с наименованием «Водоканал-сервис», в силу статьи 3 Закона о рекламе является рекламой, поскольку, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей к услугам, предоставляемым данной компанией, а именно к услугам по установке приборов учета холодной и горячей воды, а также их продвижение на рынке.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Закона 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.

Реклама организации с наименованием «Водоканал-сервис» обращена к собственникам жилых помещений, при этом по форме рекламные листовки схожи с бланками-извещениями (извещениями-счетами), выставляемыми коммунальными организациями за оказание коммунальных услуг (изображение штрих кода, заголовок «Извещение о необходимости установки приборов учета холодной и горячей воды», размер листовки, расположение рекламного текста, ссылка на нормативные документы, а также указание об ответственности за невыполнение требований нормативно-правового акта). Такая форма и содержание рекламы может ввести потенциальных потребителей, в данном случае собственников жилых помещений, в заблуждение относительно объекта рекламирования путем формирования у них обязанности установки приборов учета только у организации с наименованием «Водоканал-сервис», а отсутствие указания организационно-правовой формы в наименовании организации не позволяет сделать вывод о том, кем именно предоставляются рекламируемые услуги.

Таким образом, отсутствие в рекламе указания организационно-правовой формы в наименовании организации, сходство рекламных листовок с извещениями ресурсоснабжающих организаций искажают смысл информации и вводят в заблуждение потребителей указанной рекламы.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем указанной рекламы, с учетом имеющихся документов и представленных пояснений, следует признать ООО «Водоканал Сервис», номер которого указан в рекламе и в чьих интересах она была распространена.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением по делу № 27-08/2017 Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 30 июня 2017 года.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности (статья 2.4 КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к статье 2.4. КоАП РФ руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с Решением № 1 единственного учредителя ООО «Водоканал Сервис» от 22.04.2015 обязанности <...> возложены на <...>

Вина <...> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении рекламы организации с коммерческим обозначением «Водоканал Сервис» по почтовым ящикам многоквартирных домов в г. Челябинске, в результате чего допущено нарушение требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное статьей 14.3 КоАП РФ, начинается со дня совершения административного правонарушения.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинается течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

- о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе допущенное <...> поступило в Челябинское УФАС России 10 мая 2017 года. Таким образом, срок давности привлечения к административной ответственности <...> за данное нарушение истекает 10 мая 2018 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих <...> надлежащему соблюдению требований части 7 статьи 5 Закона о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> ООО «Водоканал Сервис» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. Однако <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о

рекламе.

При таких обстоятельствах <...>признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину <...>в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена 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.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу части 1 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2016) в целях отнесения хозяйственных обществ к субъектам малого и среднего предпринимательства должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек для средних предприятий;

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 04.04.2016 N 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно Сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Водоканал Сервис» является микропредприятием.

В силу 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.

<...>впервые совершил нарушение рекламного законодательства, 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 «Водоканал Сервис» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

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., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным <...> ООО «Водоканал Сервис» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. КоАП РФ объявить <...> ООО «Водоканал Сервис» <...> официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. КоАП РФ предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный 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.