

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

\*\*\*. – руководитель управления Карельского УФАС России, председатель комиссии;

\*\*\*. - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

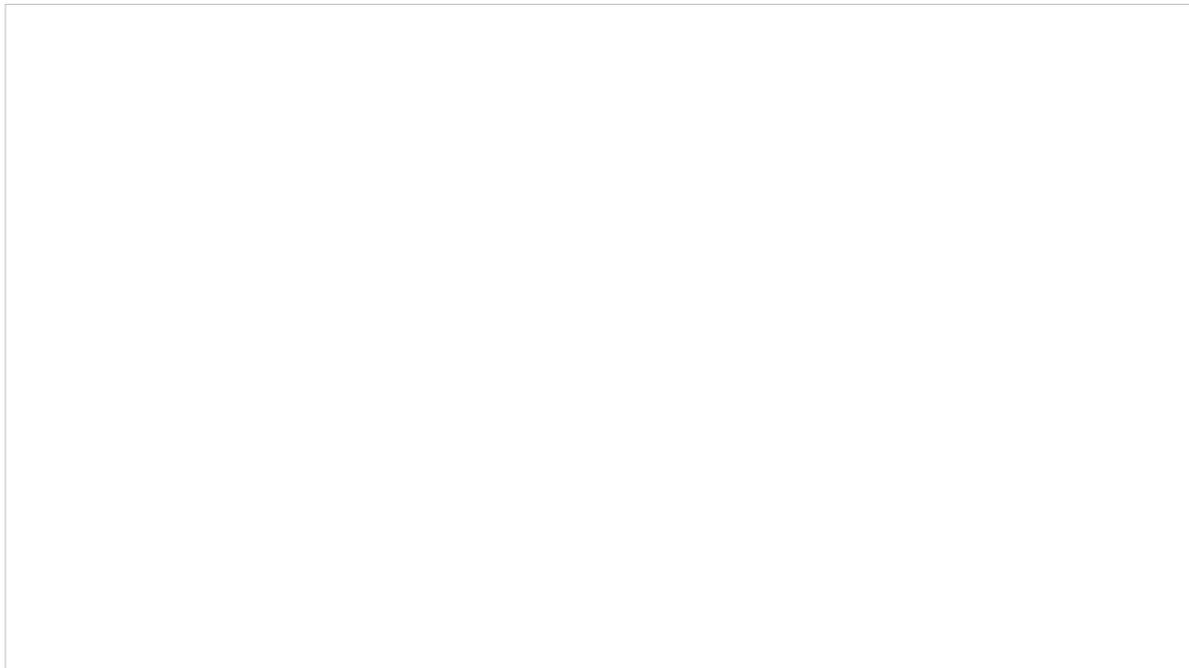
\*\*\*. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

рассмотрев дело №03-02/05-2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя \*\*\* (ИНН 100399369768; ОГРНИП 317100100005642, зарегистрирована 07.03.2017; <>; далее по тексту - \*\*\*.), по признакам нарушения пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие Андроновой Э.А., заявителей, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

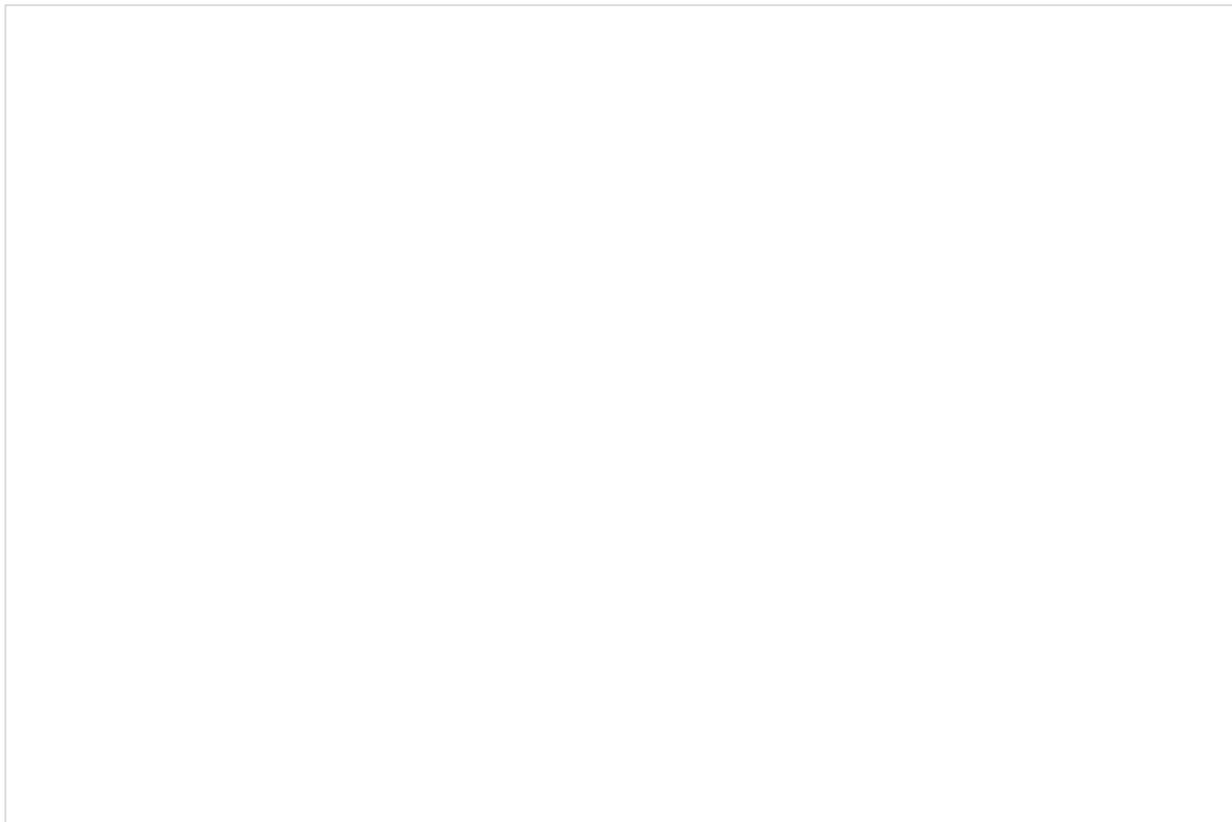
#### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Карельского УФАС России из Архангельского, Хабаровского, Краснодарского, Новосибирского и Пермского УФАС России поступили обращения <>, Прокуратуры г. Архангельска (вх. от 12.12.2017 №5735) (вх. от 19.12.2017 №5838); <>, МУП г. Хабаровска «Водоканал» (вх. от 15.12.2017 №5791), ООО «Группа Компаний ЖКХ-Сервис» (вх. от 22.12.2017 №5901); <> (вх. от 09.01.2018 №10) и <> (вх. от 15.01.2018 №128) ) о распространении листовок с информацией о плановой поверке приборов учета со ссылками на нормативные документы и указанием на согласование даты и времени их поверки по телефонам 8 (8182) 42-47-96 (г. Архангельск), 8(4212) 68-37-38 (г. Хабаровск), 8(8212) 421-222 (г. Краснодар), 8 (383) 255-20-79 (г. Новосибирск) и 8 (342) 259-20-42 (г. Пермь) с подписью Главы администрации Единой городской службы по учету водоснабжения \*\*\*. Заявители считают, что правомерность действий организации, называющей себя «Единая Городская служба по учету водоснабжения» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, вызывают сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлениям приложены идентичные листовки (за исключением, даты информационных уведомлений и номеров телефонов: 8 (8182) 42-47-96 (г. Архангельск), 8(4212) 68-37-38 (г. Хабаровск), 8(8212) 421-222 (г. Краснодар), 8 (383) 255-20-79 (г. Новосибирск), 8 (342) 259-20-42 (г. Пермь), выполненные следующим образом:



Кроме того, к заявлению, поступившему из Архангельского УФАС России также была приложена листовка следующего вида и содержания:



При этом вышеуказанные листовки, распространяемые в г. Архангельске, г.Хабаровске, г. Краснодаре, г. Новосибирске 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, таблица с расчетами по тарифам.

Согласно документам, полученным в ходе проводимых расследований по указанным заявлениям, установлено, что номера телефонов 8 (8182) 42-47-96 (г. Архангельск), 8(4212) 68-37-38 (г. Хабаровск), 8(8212) 421-222 (г. Краснодар), 8 (383) 255-20-79 (г. Новосибирск) и 8 (342) 259-20-42 (г. Пермь) ПАО «Вымпелком» 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 01.04.2016 №145-1/2017, заключенного с индивидуальным предпринимателем \*\*\* (ИНН 100399369768; ОГРНИП 317100100005642, зарегистрирована 07.03.2017; адрес регистрации: <>; далее по тексту - ИП \*\*\*

Установлено, что ИП \*\*\*. на момент распространения вышеуказанных листовок была зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.03.2017 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП \*\*\*. являлось производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В ответ на запрос Карельского УФАС России от 31.01.2017 №03-01/180,188,190,196,01,09/303 \*\*\*. в письме от 08.02.2018 №29 (вх. от 08.02.2018 №569) сообщила, что указанные в запросе информационные уведомления изготавливала и распространяла собственными силами. Кроме того, \*\*\*. пояснила, что, предлагая в листовках оказать услуги по поверке приборов учета воды, действительно у нее отсутствовала аккредитация на совершение поверочных действий. Однако, ИП Андропова Э.А. предполагала при обращении потребителей за оказанием услуги по поверке приборов учета предоставить услуги в качестве посредника с передачей прибора учета воды на поверку организации, оказывающей такие услуги, при этом не взимая за посреднические услуги дополнительной платы. Индивидуальный предприниматель отмечает, что заказы на поверку приборов учета воды в ее адрес не поступали. Из пояснений следует, что ИП \*\*\* в 2017 году оказывала только услуги по замене приборов учета воды.

Следует отметить, что по информации ИП \*\*\*., \*\*\* (подписавший листовку в качестве Главы администрации Единой городской службы по учету водоснабжения) и \*\*\* (указанный в листовке как операционист) на индивидуального предпринимателя не работали и не работают.

Из письма ИП \*\*\*. следует, что в настоящее время указанные листовки в городах Архангельске, Хабаровске, Краснодаре, Новосибирске и Перми не распространяются. Кроме того, \*\*\*. сообщила о прекращении со 02.02.2018 деятельности в качестве индивидуального предпринимателя (в подтверждение представлена копия уведомления ИФНС по г. Петрозаводску о снятии ее с учета, в качестве индивидуального предпринимателя).

По результатам рассмотрения указанных материалов, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и с пунктом 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508 (далее – Правила) определением от 12.03.2018 «О возбуждении дела №03-02/05-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 12.03.2018. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечена ИП \*\*\*

В соответствии с пунктами 4 названного определения \*\*\*, надлежало в срок до 05.03.2018 предоставить в адрес Карельского УФАС России письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативно-правовые акты, за исключением уже представленных.

В связи с тем, что в Карельское УФАС России на момент рассмотрения настоящего дела (12.03.2018) не поступили документы, подтверждающие факт получения Андроновой Э.А. указанной корреспонденции, а также с целью соблюдения прав и законных ее интересов, в соответствии с пунктом 34 Правил и пунктом 3.47 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12 (далее - Административный регламент) определением от 12.03.2018 срок рассмотрения дела был продлен, рассмотрение дела отложено на 15 часов 00 минут 17.04.2018.

Кроме того, комиссия при рассмотрении настоящего дела 12.03.2018 приобщила к материалам заявления физического лица, свидетельствующее о факте распространения в г. Новосибирске еще одной рекламной листовки, схожей по содержанию (ссылки на нормативные документы, таблицы с расчетами, тарифами за холодное, горячее водоснабжение и др.) с рассматриваемыми в рамках настоящего дела, при этом отличную по графическому исполнению. Так, к заявлению приложена следующего вида и содержания рекламная листовка:

На момент рассмотрения настоящего дела 17.04.2018 в Карельское УФАС России вновь не поступили запрошенные сведения и документы, подтверждающие факт получения \*\*\*. указанной корреспонденции.

В Управление также не поступили документы, свидетельствующие о получении определения о возбуждении настоящего дела некоторыми заявителями.

В связи с вышеуказанным с целью соблюдения законных прав и интересов Андроновой Э.А. определением от 17.04.2018 рассмотрение дела было отложено и назначено на 11.05.2018

В соответствии с указанным определением \*\*\*. в письме от 26.04.2018 №7 (вх. от 26.04.2018 №2014) подтвердила факт изготовления и распространения вышеуказанной листовки в г. Новосибирске собственными силами. Кроме того, \*\*\*. относительно предложения услуг по поверке пояснила, что, предлагала в листовках не осуществление процедуры поверки, а именно проверки индивидуальных приборов учета воды на предмет необходимости провести поверку в специализированном центре, имеющем аккредитацию. При этом \*\*\* не принимала заказы на оказание услуг по поверке приборов учета воды. Однако, в случае обращения потребителей намеревалась предоставить услуги в качестве посредника с передачей прибора учета воды на поверку организациям, оказывающим такие услуги (ООО «МЕТЕР», ООО «ГИДРОДИНАМИКА», ООО «НИС» (Норма)), при этом не взимая за посреднические услуги дополнительной платы. Кроме того, \*\*\* обращает

внимание на то, что рассматриваемые листовки направлены на информирование граждан о необходимости контроля сроков поверки их индивидуальных приборов учета воды и указанная информация не содержит ложных и недостоверных сведений. При этом потенциальный потребитель услуги, предлагаемой в листовке, может получить всю необходимую информацию позвонив по телефону, указанному в ней.

Помимо изложенного, \*\*\*. указала, что кроме рассматриваемых листовок распространяла в г. Новосибирске листовки с предложением по замене/установке приборов учета воды. Вместе с тем в настоящее время никакие, в том числе рассматриваемые листовки, \*\*\*. не распространяются, в связи с прекращением деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, письменные пояснения \*\*\*., комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Архангельске, Хабаровске, Краснодаре, Новосибирске и Перми;
- 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»).

Исходя из смысла указанной нормы Закона, сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать, кто оказывает те или иные услуги.

Согласно части 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

В нарушение данных правовых норм в тексте вышеуказанной рекламы не содержатся соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в несуществующей как юридическое лицо «Единой городской службе по учету водоснабжения».

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 8 (8182) 42-47-96 (г. Архангельск), 8(4212) 68-37-38 (г. Хабаровск), 8(8212) 421-222 (г. Краснодар), 8 (383) 255-20-79 (г. Новосибирск) и 8 (342) 259-20-42 (г. Пермь), 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 (\*\*\*.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

При этом, рассматриваемые рекламные листовки содержат информацию: «... ИЗВЕЩЕНИЕ о плановой поверке приборов учета», «напоминаем Вам, что...индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без которой приборы считаются непригодными для учета водопотреблению» «... 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 самостоятельный демонтаж приборов учета, а также нарушение на них пломб, категорически запрещено!».

Кроме того, в листовках указаны фамилии людей (\*\*\*.), не связанных с ИП \*\*\*, трудовыми отношениями, однако их упоминание в листовках создает впечатление принадлежности данных людей к фирме с наименованием «Единая Городская служба по учету водоснабжения» и может создавать впечатление о реальном существовании такой организации.

Таким образом, использованные в листовках вышеуказанные фразы, в сочетании с коммерческим наименованием: «Единая Городская служба по учету водоснабжения»; графическим исполнением листовок, сходным с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылками на нормативные правовые акты Российской Федерации, с подписью «Главы администрации Единой городской службы по учету водоснабжения» \*\*\*, таблицами с расчетами, тарифами за холодное, горячее водоснабжение, общедомовые нужды, в совокупности понимаются

потребителями рекламы как официальное уведомление/извещение о проведении только указанной службой в городах Архангельске, Хабаровске, Краснодаре, Новосибирске и Перми планового (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

Необходимо отметить, что \*\*\*. в своих пояснениях от 26.04.2018 указывает, что в случае обращения к ней за услугой по поверке приборов учета будет выступать в качестве посредника, т.е. по сути данную услугу будет оказывать иная организация, например, одна из перечисленных ею в ответе на запрос Карельского УФАС России.

При этом только в одной листовке, распространяемой в г. Новосибирске и приобщенной к материалам дела определением от 12.03.2018, внизу, мелким шрифтом указано, что «подрядная организация – исполнитель для выполнения работ, назначается при обращении». Однако, даже указанная информация, по причинам, изложенным выше, не дает полной ясности по содержанию всей листовки в целом и, в частности по исполнителю и условиям оказания услуг.

Из текста остальных вышеуказанных листовок вообще не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника при получении услуги по поверке прибора учета воды.

Относительно довода \*\*\* о предложении в рассматриваемых рекламных листовках не услуг по ПОВЕРКЕ приборов учета, а услуг по ПРОВЕРКЕ необходимости проведения процедуры поверки приборов учета, необходимо отметить следующее.

Из текста всех рассматриваемых листовок данное утверждение не следует, напротив такие словосочетания как: «Напоминаем вам, что согласно Федерального закона...индивидуальные приборы воды ДОЛЖНЫ ПРОЙТИ ПРОЦЕДУРУ ПОВЕРКИ...», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала)...», «работы по поверке приборов будут проводиться...», «Извещение собственника об обязательном, плановом проведении работ по поверке приборов учета воды», свидетельствуют о предложении в данных листовках фирмой, наименование которой указано в них, услуги по ПОВЕРКЕ приборов 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 поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у Единой городской службы по учету водоснабжения, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП \*\*\*) 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».

Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с пунктом 80 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 №354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» учет объема (количества) коммунальных услуг, предоставленных потребителю в жилом или в нежилом помещении, осуществляется с использованием индивидуальных, общих (квартирных), комнатных приборов учета. К использованию допускаются приборы учета утвержденного типа и прошедшие поверку в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений.

В соответствии с пунктом 2 статьи 13 Федерального закона от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в установленном порядке в области обеспечения единства измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Необходимо отметить, что сведения об аккредитованных в установленном порядке в области обеспечения единства измерений юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, правомочных производить поверку средств измерений, размещены на официальном сайте Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии по адресу <http://fundmetrology.ru>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды размещенных на сайте Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии информация об ИП Андроновой Э.А. отсутствует.

В своих пояснениях Андропова Э.А. подтверждает факт отсутствия у нее аккредитации на оказание услуг по поверке приборов учета воды, а также из изложенного в письме следует, что у индивидуального предпринимателя на момент размещения рассматриваемых рекламных листовок не было договора, заключенного с организацией, имеющей такую аккредитацию.

При этом организации или частные лица, предлагающие услуги по «проверке и техническому обслуживанию» водосчетчиков, не имеющие аккредитации на право их выполнения вводят потребителей в заблуждение. Данный факт свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламе и действиях ИП \*\*\*, нарушения требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

По факту снятия \*\*\* с учета в качестве индивидуального предпринимателя необходимо отметить, что \*\*\* распространяла рассматриваемые рекламные листовки, имея статус индивидуального предпринимателя (должностного лица), прекращение ею предпринимательской деятельности после совершения действий по распространению вышеуказанных листовок, не свидетельствует об отсутствии в действиях \*\*\*, как должностного лица, состава правонарушения.

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. При этом ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»). 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.

С учетом вышеизложенного и в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП \*\*\*. является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем вышеуказанных рекламных листовок.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил №508, комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую в виде вышеуказанных листовок «Единой городской службы по учету водоснабжения» с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени проведения процедуры поверки приборов учета воды, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП \*\*\*, распространившую названную рекламу, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

3. Предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе \*\*\*. не выдавать в связи с прекращением действий по распространению рассмотренной рекламы.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течение трех месяцев со дня вынесения решения.