

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 045/05/5-11/2020

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

16 апреля 2020 г. г. Курган

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту – Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...>, рассмотрев заявление <...> по факту распространения в городе Кургане в почтовых ящиках извещений (листочков) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды, не соответствующей требованиям рекламного законодательства Российской Федерации,

УСТАНОВИЛА:

15.01.2020 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее - Курганское УФАС России) поступило заявление гражданина <...> (вх. №121 от 15.01.2020 года) по факту распространения в городе Кургане в почтовых ящиках извещений (листочков) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды, не соответствующей требованиям рекламного законодательства Российской Федерации.

Заявитель сообщил, что 14.01.2020 года в почтовом ящике по адресу: г. Курган, <...> обнаружил листовку «Извещение за январь 2020 г.», в которой указывается о необходимости проведения поверки приборов учета воды.

На листовках размещена следующая информация.

В левом верхнем углу указано Извещение за Январь 2020 г., рядом размещена стрелка вниз; под указанной надписью размещена имитация штрих-кода, под которой указано: г. Курган Исходящий номер <...> от 09.01.2020; в центре размещены реквизиты и наименования нормативных документов: Федеральный закон от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Постановление Правительства РФ от 06.06.2011 №354, справа указан QR-код для внесения платы (Извещение №7195-20 Период: Январь 01-2020 Номер ВРФ 875253778

Текст извещения начинается с обращения «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному Закону от 26.06.2008г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а так же Постановлению Правительства РФ от 06.06.2011г. № 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 по общему нормативу, а также в целях соблюдения Федерального закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 8 (3522) 555-483. Работы по поверке будут проводиться с 09 января по 31 января 2020 года».

В правом верхнем углу листовки имеется оттиск печати, в центре которой указано «Единая информационная служба Жилищно-коммунального хозяйства г. Курган Тел. 8 (3522) 555-483».

По мнению заявителя, действия по распространению листовок с содержанием указанной информации. являются нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

По результатам рассмотрения заявления Курганским УФАС России установлено следующее.

Согласно информации, полученной на официальном сайте Россвязи, абонентский номер <...> указанный в информационном извещении +<...> с информацией о рекламе, выделен оператору ПАО «Мобильные ТелеСистемы».

Согласно данным представленным ПАО «Мобильные ТелеСистемы» на запрос информации Курганского УФАС России (вх. № 338 от 24.01.2020 г.) установлено, что абонентский номер <....> за период с 01.01.2019 по 20.01.2020 выделен следующим абонентам:

- ООО «Первая Энергосберегающая Компания» (ОГРН 1161001061594), адрес 185030, республика Карелия, г. Петрозаводск, проспект Александра Невского (Голикова р-н), дом 65, помещение 306. Период действия договора: с 18.07.2018 по 17.01.2020.

- ИП <....> (ИНН <....>), адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. <....>. Период действия договора: с 17.01.2020 по настоящее время.

В свою очередь ООО «Первая энергосберегающая компания» оказывает услуги по обработке телефонных звонков заказчиков, т.е. выступает в качестве call-центра. При этом указанный в листовке номер телефона 8 (3522) 555-483, выделен обществом индивидуальному предпринимателю <....> (ИНН <....>).

При этом согласно выписки из ЕГРИП ИП <....>. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по г.Петрозаводску. Предметом деятельности ИП <....> является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В связи с указанным в адрес ИП <....> Курганским УФАС России направлен запрос от 13.02.2020 года №04-12/501-11 с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных листовок, однако запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не

предоставил.

Курганским УФАС России установлено, что Карельским Управлением федеральной антимонопольной службой России (далее по тексту - Карельское УФАС России) решениями от 10.04.2018 года по делу №03-02/02-2018 и по делу от 20.07.2018 года и №03-02/16-2018 схожая реклама, распространяемая по многоквартирным домам городов Хабаровска, Благовещенска, Барнаула, Смоленска, Архангельска, Мурманска, Улан-Уде, Перми, Ярославля, Ростова-на-Дону, Краснодар, Сыктывкара, Твери, Петрозаводска и другим городам в виде листовок - извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, со ссылками на нормативные правовые акты, признана ненадлежащей. При этом рекламодателем и рекламодателем указанных рекламных извещений признан, в том числе ИП <....>

Помимо вышеуказанных дел Карельским УФАС России рассмотрены дела №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019, возбужденное по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, а также о проведении коллективного оснащения квартир многоквартирных домов индивидуальными приборами учета в отношении, в том числе ИП <....>

Представленные в материалы дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019, возбужденные Карельским УФАС России, листовки схожи по содержанию с листовками, представленные заявителем, а именно, в них также имелись штрих код, ссылки на нормативные документы, таблицы расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях, номера телефонов 8 (4212) 20-20-51 (г. Хабаровск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск) аналогичные номерам телефонов, указанные в рассматриваемом в настоящее время извещении. Исключение составляет указанное в извещениях коммерческое наименование. Так извещения, рассмотренные в рамках дела №03-02/36-2018 распространялись от имени «Городского Центра Учета Водопотребления», рассмотренные в рамках дела №010/05/5-207/2019 - от имени «Центральной Службы Учета ресурсов», а в настоящее время распространяются от имени «Единой информационной службы жилищно-коммунального хозяйства».

При этом в рамках рассмотрения дел №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019 ИП <....> сообщил, что осуществляет деятельность по установке индивидуальных приборов учета воды гражданам, проживающим в городах: Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Хабаровске, Омске, в том числе по заявкам, принятым ООО «Первая энергосберегающая компания», согласно заключенному с обществом договору оказания услуг call-центра, по номерам телефонов, указанным в извещениях 8(3532) 97-41-41 (г.Оренбург), 8 (4812) 670-674 (г. Смоленск), 8-983-438-38-46 (г. Улан-Удэ), 8 (4212) 20-20-51 (г. Хабаровск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск). Для оказания услуг по установке индивидуальных приборов учета воды ИП <....> получил патент в налоговом органе (копия патента не приложена). Кроме того, индивидуальный предприниматель сообщил, что в г. Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Омске и Хабаровске осуществляет деятельность по замене и установке индивидуальных приборов учета воды для населения. При этом ИП <....> отметил,

что в случае необходимости оказания услуг по поверке приборов учета воды привлекаются организации, имеющие аккредитацию в данной области, тем самым, подтвердив отсутствие у него соответствующей аккредитации.

По результатам рассмотрения Карельским УФАС России дел №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019 ИП <...> признан рекламодателем и рекламодателем вышеуказанных извещений, распространяемых на территории Российской Федерации, в том числе в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Хабаровске, Омске в виде извещений рекламного характера о проведении поверок приборов учета воды в разные периоды времени, со ссылками на нормативные, правовые акты и таблицами расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами размещаемыми в квитанциях, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Исследовав материалы заявления Курганское УФА России установило.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 (листочки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городе Кургане;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единая информационная служба Жилищно-коммунального хозяйства г.Курган»;
- направлена на продвижение данных услуг на рынке.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе, поэтому является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона 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 Закона 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 информационной службе жилищно-коммунального хозяйства».

В силу части 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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 8 (3522) 555-483, может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Единая информационная служба Жилищно-коммунального хозяйства г.Курган».

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 информационная

служба Жилищно-коммунального хозяйства г.Курган» 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 <....>), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, рассматриваемые рекламные листовки содержат сочетания слов, а именно: «Единая информационная служба Жилищно-коммунального хозяйства г.Курган Тел. 8 (3522) 555-483», «метрологическая поверка приборов учета воды», «Вам необходимо...», «Обращаем Ваше внимание..», графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации, использование в качестве подписи «Единая информационная служба Жилищно-коммунального хозяйства г.Курган» и оттиска печати в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой в городе Кургане мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

При этом вышеуказанные листовки, распространяемые в г. Кургане, 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 и вводит потребителей рекламы в заблуждение в части обязательности проведения поверки приборов учета воды.

Оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, воспринимающего рекламу буквально. При этом реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе товара, побуждая людей совершать определенные действия в отношении объекта рекламирования.

Кроме того, из текста рекламных листовок 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.

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 информационной службы Жилищно-коммунального хозяйства г. Курган, 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 Закона 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 года №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.

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 Федеральной службы по аккредитации по адресу <https://pub.fsa.gov.ru/ral>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды, размещенных на сайте Федеральной службы по аккредитации, информация об ИП <....> отсутствует.

Таким образом, ИП <....> на сегодняшний день не имеет права осуществлять поверку приборов учета воды, а, следовательно, и рекламировать данные услуги.

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 нарушения требований пункта 7 статьи 7 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. 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» рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанных рекламных извещений является ИП <....>, адрес: Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. <....>.

На основании пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального Закона от 13.03.2006 №38-ФЗ "О рекламе" и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации №508 от 17.08.2019года,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 045/05/5-11/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявителем –<....>;

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <....>.

3. Назначить дело №045/05/5-11/2020 к рассмотрению **на 26 мая 2020 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Курган, ул. М. Горького 40, кабинет 211.

4. ИП <....> в срок **до 22 мая 2020 года** представить в Курганское УФАС России следующие документы (сведения):

4.1) копии правоустанавливающих документов, в том числе документы подтверждающие право на осуществление предпринимательской деятельности;

4.2) письменную правовую позицию по настоящему делу;

4.3) письменные пояснения о том, кто является рекламодателем, рекламопроизводителем спорной рекламы;

4.4) иные доказательства, имеющие отношение к рассматриваемому делу.

Предоставленные документы должны быть пронумерованы, сшиты (в виде единого документа), заверены печатью (при ее наличии) и подписью руководителя.

В случае невозможности представления информации по настоящему запросу указываются обоснованные причины невозможности представления указанных выше документов, а так же предполагаемое лицо или орган, у которого эти документы могут быть получены.

В целях предотвращения распространения коронавирусной инфекции COVID-19, Курганское УФАС России информирует о возможности дистанционного рассмотрения дела об административном правонарушении, без очного участия представителей сторон, посредством плагина «Videomost Plugin» в режиме видеоконференц-связи. Для рассмотрения дела в дистанционном порядке следует направить ходатайство за сутки до назначенного заседания для установления технической возможности.

Все подробности по тел. 8-3522-46-39-55.

Дополнительно разъясняется, что в силу части 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации),

*предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - **от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.***

Председатель Комиссии <...>

Исп.: <...>Тел.:8/3522/463955

16.04.2020