

26.08.2021 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя - начальник отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганского УФАС России),

Члены Комиссии:

– заместитель начальника отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

старший государственный инспектор отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 045/05/5-28/2021 по факту распространения листовок с признаками нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе),

в отсутствие:

- заявителя – В.Ю. (извещен надлежащим образом);

- заявителя - Прокуратуры Курганской области (извещен надлежащим образом);

- заявителя – Р.В. (извещен надлежащим образом);

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП И.Д. (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Курганское УФАС России поступили заявления В.Ю. (вх. №1690 от 30.04.2021 г.), Прокуратуры Курганской области (вх. №П-1851 от 17.05.2021 г.), Р.В. (вх. №ЭП-1987 от 24.05.2021 г.) по факту распространения в городе Кургане извещений (листовок) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды.

В.Ю. 13.04.2021 г. обнаружил листовку «Извещение за март 2021 г.» в почтовом ящике по адресу: г. Курган, ул. Прокуратурой Курганской области представлена листовка «Извещение за апрель 2021 г.». Р.В. представил «Извещение за май 2021 г.». Во всех представленных в адрес Курганского УФАС России листовках указывается о необходимости проведения поверки прибора учета.

На листовках размещена следующая информация.

В верхней части указано: Извещение за март (апрель, май, 2021 г.), под указанной надписью размещена имитация штрих-кода, под которой указано: г. Курган Исходящий номер 2021 от 22.03.2021 (от 12.04.2021, от 17.05.2021); ниже размещена информация СПРАВОЧНЫЙ ТЕЛЕФОН: 8 (3522) 555-483; ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ О ПОВЕРКЕ СЧЕТЧИКА; в центре размещены реквизиты и наименования нормативных документов: согласно постановления правительства с 01.01.2021 возобновлена проверка приборов учёта воды.

Федеральный закон от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354, справа указан QR-код для внесения платы (Извещение №7195-21 Период: Март 03-2021 (Апрель 04-2021, Май 05-2021) Номер ВРФ 875253778; слева находится штрих-код с номером 78451296853371.

Текст извещения начинается с обращения: «Центр Метрологии ЖКХ» ЦМЖКХ ставит Вас в известность, что в соответствии с Федеральным Законом 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.

Перед поверкой водомера Вам необходимо вызвать контролера для оформления акта на распломбировку водомерного узла, или произвести поверку/замену водоизмерительного прибора до 12.04.2021 г. ЦМЖКХ. Запись на проведение работ производится по номеру 8(3522) 555-483.

В случае невыполнения предписания до истечения срока поверки водомера, начисление по вашему адресу будут осуществляться по норме, приведенной в таблице:

Коммунальные услуги	Тариф/размер платы руб.	Норматив м3/мес.	Показания м3/мес.	Начисления по норматив руб.	Начисление по счетчику руб.	Перерасчет руб.
ХВС	42.96	6.94	3.47	297.93	148.96	-148.96
ГВС	147.65	4.75	2.37	700.60	350.3	-350.30
Водоотведение	29.92	11.68	5.84	349.47	174.73	-174.73
Итого по виду услуг				1347.99	674.00	-674.00

Состояние тарифа на 22.03.2021 (на 12.04.2021, на 17.05.2021).

*пример расчета на 1 чел. в случае истечения межповерочного интервала.

Предписание выдал: Правда И.И.»

В правом нижнем углу листовки на месте подписи имеется оттиск печати, в центре которой указано «Федеральный закон № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений Центр Метрологии ЖКХ г. Курган».

Вышеуказанное извещение оформлено с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылка на нормативные правовые акты, обращение к плательщикам, размещение таблицы, подпись руководителя «Центра Метрологии ЖКХ» (далее - ЦМЖКХ).

Согласно данным, представленным ПАО «Мобильные ТелеСистемы» на запрос информации Курганского УФАС России (вх. № Н-2015 от 25.05.2021 г.), установлено, что абонентский номер 8 (3522) 555-483 выделен ИП (ИНН , адрес: Республика Карелия,). Период действия договора: с 17.01.2020 по настоящее время.

Также в абонентском договоре указан федеральный номер +79128355483. Городской номер является вторым телефонным номером и подключается абонентам, изъявившим желание иметь городской номер, дополнительно к федеральному номеру. При этом, городской номер в городе Кургане совпадает с федеральным по пяти последним

цифрам, первая же цифра в федеральном номере всегда «5» согласно выделенному Минкомсвязи РФ ресурсу нумерации для ПАО «Мобильные ТелеСистемы» в городе Кургане 2550000-2559999.

Таким образом, изъявил желание иметь городской номер, дополнительно к федеральному номеру +79128355483 был выделен номер 555483.

Согласно выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГРИП) ИП И.Д. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя с 04.03.2014 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по г.Петрозаводску. Предметом деятельности ИП И.Д. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (письмо ФАС России от 05 апреля 2007 года исх. № АЦ/4624).

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация, не отвечающая признакам, содержащимся в понятии рекламы, не может быть признана рекламой, на такую информацию, а также на порядок ее размещения, не распространяются положения Закона о рекламе.

Квалифицирующими признаками рекламы являются:

- информативный характер;
- направленность от субъекта рекламного сообщения к адресату - неопределенному кругу лиц;
- цель рекламного сообщения – привлечение внимания к объекту рекламирования с целью его продвижения на рынке.

Извещения (листовки) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды в силу статьи 3 Закона о рекламе являются рекламой, поскольку отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы, направлен на привлечение внимания и формирование интереса со стороны потребителей.

Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются (часть 1 статьи 5 Закона о рекламе).

Недостовойной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара (пункт 20 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

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 заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает ЦМЖКХ.

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса 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 коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

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

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, оказываемых ИП И.Д., формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу лица, производящего поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у ЦМЖКХ, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя искажает смысл информации, вводит в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Кроме того, рассматриваемые рекламные листовки содержат следующие сочетания слов: «Единый Центр Метрологии ЖКХ» тел. 8 (3522) 555-483», «постановление правительства с 01.01.2021 возобновлена поверка приборов учета воды», «Вам необходимо...», «вам необходимо вызвать контролера в срок до...», «в случае невыполнения предписания до истечения срока проверки водомера, начисления по вашему адресу будут осуществляться по норме, приведенной в таблице...» «напоминаем Вам, что согласно Федеральному Закону от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также Постановлению Правительства РФ от 06.05.2011 №354», что создает у потребителей впечатление об обязательности приобретения данной услуги именно у «Единого Центра Метрологии ЖКХ». Графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации, использование в качестве подписи «Единый Центр Метрологии ЖКХ» и оттиска печати в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой в городе Кургане мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер.

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.

Следует также отметить, что в соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона 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. Информация о соответствии прибора учета утвержденного типу, сведения о дате первичной поверки прибора учета и об установленном для прибора учета межповерочном интервале, а также требования к условиям эксплуатации прибора учета должны быть указаны в сопроводительных документах к прибору учета.

В соответствии с частью 2 статьи 13 Федерального закона от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств 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 И.Д. отсутствует.

Таким образом, ИП И.Д. не имеет права осуществлять поверку приборов учета воды, и, как следствие, 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 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодаделец. При этом ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодаделец так и рекламодиссеминар (часть 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе).

С учетом, представленных документов и информации, имеются основания полагать, что рекламоделем и рекламодиссеминаром рассматриваемых извещений (листовок) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды, является ИП

ИНН , ОГРНИП , адрес: Республика Карелия, г.

На момент рассмотрения дела в материалах дела отсутствуют сведения о продолжении распространения данной рекламы в настоящее время, а Курганским УФАС России такое распространение не установлено, ввиду чего необходимость в выдаче предписания отсутствует.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктом 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную в городе Кургане извещений (листовок) с рекламой о метрологической поверке приборов учета воды следующего содержания: «Извещение за март (апрель, май, 2021 г.), * г. Курган Исходящий номер 2021 от 22.03.2021 (от 12.04.2021, от 17.05.2021) *СПРАВОЧНЫЙ ТЕЛЕФОН: 8 (3522) 555-483; * ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ О ПОВЕРКЕ СЧЕТЧИКА* согласно постановления правительства с 01.01.2021 возобновлена проверка приборов учёта воды. Федеральный закон от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354, *QR-код для внесения платы (Извещение №7195-21 Период: Март 03-2021 (Апрель 04-2021, Май 05-2021) Номер ВРФ 875253778; * штрих-код с номером 78451296853371», поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.
2. Индивидуальному предпринимателю ИНН , ОГРНИП , адрес: Республика Карелия, г) предписание о прекращении законодательства о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 09.09.2021 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.