

ИП К

<>

Заявитель 1, г. Калининград

Заявитель 2, г.Чебоксары

Заявитель 3, г. Пермь

Заявитель 4, г. Хабаровск

Заявитель 5, г. Омск

Заявитель 6, г. Калининград

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела №010/05/5-751/2022 по признакам нарушения
законодательства

Российской Федерации о рекламе

21 октября 2022 года
Петрозаводск

г.

Председатель комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...> - руководитель Карельского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения на территории городов Чебоксары, Калининграда, Перми, Омска, Хабаровска извещений, содержащих информацию о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды, содержащих признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Карельского УФАС России поступили обращения <>. от 26.07.2022 (с письмами Калининградского УФАС России от 22.09.2022 №НИ/5732/22, вх. от 22.09.2022 №4523 и от 06.10.2022 №АД/5937/22, вх. от 06.10.2022), <>. и Государственной жилищной инспекции Чувашской Республики от 14.07.2022 №2/02-17-5588 (с письмом Чувашского УФАС России от 22.09.2022 №ВК/6493/22, вх. от 22.09.2022 №4529), <>. от 21.09.2022 (из г. Перми, вх. от 21.09.2022 №4498), <>. (с письмом Омского УФАС России от 03.10.2022 №06-7789, вх. от 03.10.2022 №4684), <>. от 12.10.2022 (из г. Хабаровска, вх. от 12.10.2022 №4870) и председателя ТСЖ «Дмитрия Донского, 15» <>. (вх. от 18.10.2022 №4967) о распространении в июле в г. Чебоксары от имени «Метрологического Учета Приборов ЖКХ» извещений рекламного характера, о необходимости оставить заявку на выполнение работ по замене или поверке водомеров сертифицированными специалистами МУП ЖКХ для соблюдения методики поверки/замены оборудования с внесением сведений в единый реестр Росстандарта по телефонам 8 (8352) 22-85-89 (г. Чебоксары) и в сентябре, октябре 2022 года в городах Калининграде, Омске, Хабаровске и Перми от имени «ЖКХ-Сервис» извещений рекламного характера, о необходимости согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды по телефонам 8 (4012) 69-71-81 (г. Калининград), 8 (342) 203-11-60 (г. Пермь), 8 (4212) 20-20-51 (г. Хабаровск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск) со ссылками на нормативные правовые акты и с таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам.

Заявители ставят под сомнение правомерность действий организаций, именующих себя «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» (сокращенно «МУП ЖКХ») и «ЖКХ-Сервис», предлагающих свои услуги в навязчивой форме, указывают на введение их в заблуждение.

К заявлению, поступившему из г. Чебоксар, были приложены извещения следующего вида и содержания.

К заявлениям, поступившим из городов Калининграда и Перми, были приложены извещения следующего вида и содержания.

В указанных извещениях, распространяемых в г. Калининграде, г. Омске, г.Хабаровске и г. Перми, в основном отличались номера телефонов, графическое расположение текста, периоды проведения поверок приборов учета.

При этом все вышеприведенного вида извещения оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/ квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: ссылки на нормативные правовые документы, обращение к плательщикам, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости

коммунальной услуги по тарифам и по нормативам.

По информации ПАО «МТС» номера телефонов: 8 (8352) 22-85-89 (г. Чебоксары), 8 (4012 69-71-81 (г. Калининград), 8 (342) 203-11-60 (г. Пермь), 8 (4212) 20-20-51 (г.Хабаровск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск) выделены индивидуальному предпринимателю К (<>).

Согласно выписке из ЕГРИП ИП К зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г.Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП К является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В связи с указанным в адрес <...> направлялся запрос от 27.09.2022 №03-01/116,117/3591 (корреспонденция получена 29.09.2022 К. Л.Ю. (мать ИП К)), с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных извещений, однако, запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не предоставил.

Здесь также необходимо отметить, что Карельским УФАС России ранее рассмотрены дела №03-02/02-2018, №03-02/16-2018, №03-02/36-2018, №010/05/5-207/2019, №010/05/5-733/2019, №010/05/5-1/2020, №010/05/5-74/2020 №010/05/5-149/2021, №010/05/5-199/2021, №010/05/5-459/2021 и №010/05/5-593/2021 и 010/05/5-855/2021, 010/05/5-164/2022, 010/05/5-364/2022, 010/05/5-369/2022, возбужденные в отношении ИП К, по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, схожих по содержанию с вышеуказанными рекламными извещениями.

По результатам рассмотрения вышеперечисленных дел реклама в виде извещений была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», а <...> был признан их рекламодателем и рекламораспространителем.

При этом в рамках рассмотрения дел №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019 <...> сообщал, что осуществляет деятельность по установке индивидуальных приборов учета воды гражданам, проживающим в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Хабаровске, Омске. Для оказания услуг по установке индивидуальных приборов учета воды ИП К получил патент в налоговом органе (копия патента не приложена). Кроме того, индивидуальный предприниматель сообщил, что в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Омске и Хабаровске осуществляет деятельность по замене и установке индивидуальных приборов учета воды для населения. При этом <...> отмечал, 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.

Изучив материалы расследования и нормативную правовую базу, можно сделать следующие выводы.

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 в виде извещений по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Чебоксарах, Калининграде, Перми, Омске и Хабаровске;

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по проверке/замене приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги - «Метрологический учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ), «ЖКХ-Сервис»;

- 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 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемых товаров.

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.

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 соответствии с частью 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, в силу разъяснений, содержащихся 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.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее (часть 2 статьи 1539 ГК РФ).

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов 8 (8352) 22-85-89 (г. Чебоксары), 8 (4012) 69-71-81 (г. Калининград), 8 (342) 203-11-60 (г. Пермь), 8 (4212) 20-20-51 (г. Хабаровск), 8 (3812) 79-59-41 (г. Омск) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывают «Метрологический учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ) и «ЖКХ-Сервис».

Поскольку наименования лиц, оказывающих услугу «Метрологический учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ) и «ЖКХ-Сервис» указаны без организационно-

правовой формы и иных регистрационных данных (ИНН, ОГРН и др.) не представляется возможным проверить их регистрацию в качестве юридических лиц в нормативно установленном порядке.

При этом использование в рекламе наименований «Метрологический учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ) и «ЖКХ-Сервис» как коммерческого обозначения не допустимо, поскольку они не ассоциируются с лицом, в действительности оказывающему рекламируемые услуги - <...>

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно:

- «Извещение за ...2022», «Метрологический учет Приборов ЖКХ», «напоминаем Вам, что в связи с истечением срока эксплуатации прибора учета....», «в соответствии с п. Д ст.34 «Правил предоставления коммунальных услуг... индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными...», «для проведения поверки водоизмерительного прибора сертифицированными специалистами МУП ЖКХ с соблюдением методики поверки и внесением сведений в единый реестр Росстандарта (ФГИС АРШИН) Вам необходимо оставить заявку в срок до...», «запись на проведение работ по поверке/замене производится по номеру...», «В соответствии с п. 60 по истечении срока межповерочного интервала тарификация будет рассчитываться исходя из нормативов потребления с применением повышающего коэффициента, величина которого принимается равной 1.5», «предписание выдал: Л<...>» в извещениях распространяемых в г. Чебоксарах,

- «ИЗВЕЩЕНИЕ №6415-14», «ЖКХ-Сервис», «предупреждаем Вас....», «индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку...», «во избежание начисления платы за потребление по общему нормативу...» «Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды по телефону ...» «работы по поверке будут проводиться с... по...», «в случае не выполнения п. 60 постановления Правительства №354... расчет будет производиться по нормативу с повышающим коэффициентом 1,5» в извещениях распространяемых в городах Калининграде и Перми, а также графическое исполнение извещений, сходное с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, в связи с использованием ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов, схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях жилищно-коммунальных служб, в совокупности воспринимаются потребителями рекламы как официальные уведомления о проведении поверки только обозначенными МУП ЖКХ и «ЖКХ-Сервис» в городах Калининграде, Омске, Хабаровске и Перми мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить

услуги.

Кроме того, из текста рекламных извещений не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника.

Более того, при распространении рекламных извещений <...> (или иное лицо, совершающее действия по их распространению) не может достоверно знать, что срок поверки прибора учета потребителя, получившего извещение, истек.

Таким образом, такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу лица, производящего поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки, в том числе только у МУП ЖКХ и/или «ЖКХ-Сервис», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (<...>) искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии 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.

Согласно пункту 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 <...> отсутствует.

Таким образом, <...> на сегодняшний день не имеет права оказывать услуги по поверке 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 рекламированием соответствующей услуги. 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» <...> является рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанных рекламных извещений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №010/05/5-751/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявители:

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: <...>).

3. Назначить дело №010/05/5-751/2022 к рассмотрению на 21.11.2022 в 11 часов 30 минут по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д. 1-А, каб. 518.

4 . <...>до 16.11.2022 (включительно) представить следующие сведения, документы (в надлежаще заверенных копиях):

- сведения об оказании <...>услуг по установке индивидуальных приборов учета воды и их поверке на территории вышеобозначенного населенного пункта в истекшем периоде 2022 года;

- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по изготовлению, распространению на территории городов Чебоксары, Калининграда, Омска, Перми и Хабаровска извещения рекламного характера от имени «Метрологического Учета Приборов ЖКХ» и «ЖКС-Сервис» (обозначенных в определении), либо указание на то, что их изготовление, распространение осуществлялось собственными силами;

- правовое обоснование указания в извещениях наименований «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» и «ЖКС-Сервис», с приложением подтверждающих документов наличия в организации сертифицированных специалистов по поверке/замене приборов учета ХВ/ГВ, в том числе подтверждающие государственную регистрацию указанной организации (ИНН, ОГРН) в качестве юридического лица, а также наличие аккредитации на поверку приборов учета у «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» и «ЖКС-Сервис» или их специалистов, либо указание об отсутствии таковых;

- сведения о регистрации в качестве юридического лица МУП ЖКХ и/или «ЖКС-Сервис» (ИНН, ГРН, адрес местонахождения, руководитель, учредитель, номер телефона);

- правовые основания оформления рекламных извещений с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: ссылки на федеральный закон, обращение к плательщикам, размещение таблицы, имитирующей расчетную таблицу по тарифам, размещаемую в квитанциях;

- договоры на выполнение работ (оказания услуг) по поверке приборов учета, заключенные с аккредитованными учреждениями, организациями, ИП на поверку приборов учета в вышеперечисленных городах;
- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета и договоров на оказание услуги по поверке приборов учета воды в истекшем периоде 2022 года на территории вышеобозначенных населенных пунктов и/или др. населенных пунктов Чувашской Республики, Омской и Калининградской областей, Пермского и Хабаровского краев (с разбивкой по городам/населенным пунктам);
- сведения о причинах не размещения в указанных извещениях информации об <...>, а также о специалисте, фактически оказывающем услуги по поверке приборов учета;
- сведения о лице, подписавшем извещение, распространяемое в г. Чебоксары – <...> (ФИО, должность) с приложением копии трудового договора или иного документа, подтверждающего трудовые отношения с «Метрологическим Учетом Приборов ЖКХ» и/или <...>;
- иные сведения (информация), способные оказать влияние на результат рассматриваемого дела.

Явка <...> для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна. При себе иметь документы удостоверяющие личность.

Председатель Комиссии