

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/5-663/2022

11 июля 2022 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

врио руководителя управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/5-663/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Русаковым А.А. рекламы с нарушением требований пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие РРусакова А.А., извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Хабаровского УФАС России поступило заявление гр* (вх. № 4/7066 от 18.05.2022) о нарушении рекламного законодательства при распространении методом почтовой рассылки листовки следующего содержания:

«Информируем абонента, что установленный в вашей квартире прибор учета электроэнергии имеет истекший срок действия метрологической аттестации и не соответствует требованиям законодательных и нормативных документов:

- ФЗ № 102 «Об обеспечении единства средств измерений»;

- Постановление Правительства Российской Федерации от 04.05.2012 года № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии».

В связи с этим, показания по данным приборам учета не могут быть приняты к денежному расчету, до устранения нарушений.

Вам предписывается:

В срок до 07 мая 2022 года произвести замену Вашего электросчетчика на новый прибор учета 2021-2022 года выпуска, с классом точности не ниже 2.0, дата поверки прибора не должна быть 12 месяцев от даты выпуска.

В случае, если Вами не будет восстановлен надлежащий учет электроэнергии, начисления за потребленную электроэнергию будут производиться в соответствии с п.166 ОПФРР без последующего перерасчета из расчета 1670 рублей за каждого прописанного жильца.

На замену электросчетчика можно записаться по телефону 51-64-29 (Диспетчерская служба).

Начальник отдела Энергонадзора Загороднев А.А.».

Как указано в заявлении изложенная информация подается в виде официального обращения (предписания) специализированной службы, рассчитана на людей пожилого возраста, которые не всегда могут отличить официальный документ и носит обязательный характер.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», 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.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (предписания) по почтовым ящикам подъезда многоквартирного дома;
- предназначенная для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по замене приборов электроэнергии, а также на лицо, оказывающие эти услуги - отдел Энергонадзора;
- направлена на продвижение данных услуг на рынке.

Таким образом, соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 ФЗ «О рекламе», поэтому является рекламой.

При этом вышеуказанное предостережение оформлено с использованием элементов, сходных с элементом, применяемом при оформлении извещений/квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к плательщикам.

Из текста рекламной листовки следует, что обратиться за оказанием рекламируемых услуг по замене электрических счетчиков необходимо по телефонному номеру 51-64-29.

В соответствии с выпиской из Российской системы и плана нумерации номер 8 (4212) 51-64-29 принадлежит номерной емкости ООО «МСН-Телеком».

По сообщению ООО «МСН-Телеком» абонентский номер 8 (4212) 51-64-29 выделен ООО «Метротел».

Из информации ООО «Метротел» (вх. № 4/7327 от 24.05.2022), представленной по запросу антимонопольного органа, следует, что телефонный номер 51-64-29 в рамках оказания услуг связи путем совершения конклюдентных действий в соответствии с пунктом 21 Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2014 № 1342 «О порядке оказания услуг телефонной связи» передан в пользование Русакову Алексею Анатольевичу.

При осуществлении набора телефона диспетчерской службы, указанного в рекламе 51-64-29, на вопрос о лице, оказывающем услуги, заявленные в рекламе, отвечают, что услуги по замене электросчетчиков осуществляет ООО «Энергонадзор».

Общие требования к рекламе закреплены в статье 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой реклама должна быть добросовестной и достоверной.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

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 нарушение данных правовых норм в тексте рекламы не содержатся соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги – замена счетчика электроэнергии собственником жилого помещения в несуществующей как юридическое лицо организации – отделе Энергонадзора, тем самым потребители вводятся в заблуждение относительно исполнителя услуг, в связи с отсутствием в ней соответствующей информации.

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.

Согласно разъяснениям, содержащимся в пункте 64 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.03.2009 N 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 «отдел Энергонадзора» в предостережениях использованы в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Следовательно, такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу лица, производящего замену счетчиков электроэнергии, а также срочности и необходимости такой замены в отделе «Энергонадзора», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы в связи с отсутствием соответствующей информации. и свидетельствует о наличии нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем является Русаков А.А.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу о замене электросчетчиков с истекшим сроком действия, распространенную Русаковым А.А. методом почтовой рассылки по адресу: г. Хабаровск, пер. Санитарный, д. 73, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать Русакову А.А. обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель

Комиссии

Члены Комиссии: