

ИП П.Р.И.

ООО «Комплексный расчетный центр»

ул. Гоголя, 60, г. Петрозаводск, 185005

e-mail: krc-feedblack@rks.karelia.ru

РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/5-44/2022

27 июня 2022 года
Петрозаводск

Г.

Резолютивная часть решения объявлена 15 июня 2022 года

Решение изготовлено в полном объеме 27 июня 2022 года

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

- заместитель руководителя управления Карельского УФАС России, председатель комиссии,
- начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии,
- заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии,

рассмотрев дело №010/05/5-44/2022, возбужденное в отношении ИП П.Р.И. (<>) по факту распространения на территории города Петрозаводска рекламных извещений/предупреждений от имени «Центр Учета ЖКХ» с информацией о необходимости проведения работ по поверке или замене приборов учета воды и подачи заявки по телефону 8 (8142) 44-51-54 с признаками нарушения пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в отсутствие лиц участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило обращение ООО «Комплексный расчетный центр» от 18.11.2021 №07-06/1721 (вх. от 22.11.2021 №5523) по факту распространения в г.Петрозаводске извещений/предупреждений от имени «Центр Учета ЖКХ» с информацией о необходимости проведения работ по поверке или замене приборов учета воды и подачи заявки по телефону 8 (8142) 44-51-54.

Заявитель сомневается в правомерности действий организации, именующей себя «Центр учета ЖКХ», предлагающей свои услуги в навязчивой форме, полагает, что такими действиями вводятся в заблуждение потребители.

К заявлению приложено следующего вида и содержания извещение:

Указанное извещение-предупреждение о поверке счетчика, распространяемое в г.Петрозаводске, оформлено с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к плательщикам, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости коммунальной услуги по

тарифам и по нормативам.

В ходе рассмотрения заявления было установлено, что указанный в листовке номер телефона 8 (8142) 44-51-54 оператор связи ПАО «Ростелеком» Карельский филиал выделил ИП П.Р.И.

Согласно выписке из ЕГРИП ИП П.Р.И. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 13.10.2021 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г.Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП П.Р.И. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В связи с указанным в адрес ИП П.Р.И. был направлен запрос от 08.12.2021 №03-01/162/4202 с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных извещений. На момент подготовки служебной записки корреспонденция ИП Пискунов Р.И. не получена (конверт с корреспонденцией вернулся 14.01.2022), соответственно, запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не предоставил.

Кроме того, необходимо отметить, что в ходе рассмотрения заявления сотрудником Карельского УФАС России в качестве потенциального потребителя услуг, обозначенных в извещении, были сделаны звонки в декабре 2021 года и январе 2022 года на номер телефона 8 (8142) 44-51-54, указанный в извещении, однако, оператор связи сообщил, что данный номер не доступен для звонка.

По результатам рассмотрения заявления, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и с пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, далее – Правила №1922) определением от 21.01.2022 «О возбуждении дела №010/05/5-44/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 30 минут 16.02.2022. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечен ИП П.Р.И.

Копия вышеуказанного определения была направлена по адресу ИП П.Р.И., имеющемуся в материалах настоящего дела на момент его возбуждения.

Письмом от 26.01.2022 №010/05/5-44/2022/298 Карельское УФАС России с целью уточнения адреса регистрации ИП П.Р.И. запросило соответствующие сведения в Межрайонной ИФНС №10 по Республике Карелия.

На основании полученных уточненных данных копия определения от 21.01.2022 была направлена на адрес регистрации ИП П.Р.И. (<>). Вместе с тем на

момент рассмотрения настоящего дела в Управление не поступили документы, свидетельствующие о получении определения о возбуждении настоящего дела ИП П.Р.И.

С учетом изложенного, руководствуясь пунктами 31, 38, 41 Правил №1922, определением от 16.02.2022 «Об отложении рассмотрения дела №010/05/5-44/2022 и продлении срока его рассмотрения» срок рассмотрения дела был продлен, дело назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 31.03.2022.

Однако, корреспонденцию ИП П.Р.И. не получил, конверт с указанным определением вернулся в адрес Карельского УФАС России по истечении срока хранения.

Кроме того, в связи с выявленными комиссией нестыковками в датах выделения оператором связи ИП Пискунову Р.И. номера телефона 8 (8142) 44-51-54 и указанных в рекламном извещении дат, руководствуясь пунктами 31, 35, 38, 41 Правил №1922 определением от 31.03.2022 «Об отложении рассмотрения дела №010/05/5-44/2022» дело было назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 10.05.2022.

В рамках рассмотрения дела в связи с вышеобозначенными, возникшими вопросами, Карельское УФАС России письмом от 01.04.2022 №010/05/5-44/2022/1354 запросила у ПАО «Ростелеком» соответствующую информацию, которая предоставлена обществом в установленный срок с письмом от 12.04.2022 (вх. от 12.04.2022 №1877).

Так, по информации общества телефонный номер 8 (8142) 44-51-54 был предоставлен ИП П.Р.И. с 01.10.2021 по услуге «Виртуальная АТС для бизнеса» в бесплатном тестовом режиме в рамках промо-акции «Акция для бизнеса». При этом договор с клиентом на период бесплатного тестирования не заключается, поскольку акция проводится с целью привлечения новых клиентов и продвижения услуги «Виртуальная АТС для бизнеса». После окончания тестового режима между ПАО «Ростелеком» и ИП П.Р.И. был оформлен договор на оказание услуги Виртуальная АТС для юридических лиц №210000060765.

Из вышеизложенного следует, что ИП П.Р.И. по состоянию на 01.10.2021 (исходящая дата, указанная в рекламном извещении) являлся пользователем номера телефона 8 (8142) 44-51-54.

В соответствии с пунктом 3 определения от 31.03.2022 ИП П.Р.И. надлежало в срок до 28.04.2022 предоставить в адрес Карельского УФАС России ряд пояснений и документов по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативные правовые акты. Однако, корреспонденцию ИП П.Р.И. не получил, конверт с указанным определением вернулся в адрес Карельского УФАС России 06.05.2022 по истечении срока хранения.

В соответствии с пунктом 4 указанного определения ООО «КРЦ» в срок до пяти рабочих дней с момента получения определения от 31.03.2022 также необходимо было предоставить ряд сведений и пояснений.

Корреспонденция получена ООО «КРЦ» 07.04.2022, вместе с тем ни в установленный срок, ни на дату рассмотрения настоящего дела запрошенная информация от общества не поступила.

С учетом изложенного, а также в связи с ошибочным назначением рассмотрения дела на выходной день (10.05.2022) определением от 06.05.2022 «Об отложении рассмотрения дела №010/05/5-44/2022» дело было назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 15.06.2022.

Заказная почтовая корреспонденция, направленная в адрес ИП П.Р.И. вернулась 14.06.2022, запрошенная информация не представлена.

Во исполнение названного определения ООО «КРЦ» в письме от 23.05.2022 №07-06/153 (вх. от 30.05.2022 №2740) сообщило, что рассматриваемое в рамках настоящего дела извещение с номером телефона 8 (8142) 44-51-54 распространялось в городе Петрозаводске в ноябре 2021 года, сведениями о его распространении в декабре 2021 года и в истекшем периоде 2022 года заявитель не располагает.

Заседание комиссии состоялось в назначенное время.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, 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 – это 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 г. Петрозаводска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по проверке или замене приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги поименованное как «Центр Учета ЖКХ»;

- направлена на продвижение обозначенных услуг на рынке.

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

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.

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.

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 номеру телефона 8 (8142) 44-51-54, может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Центр Учета ЖКХ».

Поскольку наименование лица, оказывающего услугу («Центр Учета ЖКХ») указано без организационно-правовой формы и иных регистрационных данных (ИНН, ОГРН и др.) не представляется возможным проверить его регистрацию в качестве юридического лица в нормативно установленном порядке.

При этом использование в рекламе наименование «Центр Учета ЖКХ» как коммерческого обозначения не допустимо, поскольку оно не ассоциируется с лицом, в действительности оказывающим рекламируемые услуги - ИП П.Р.И.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно, предупреждение о поверке счетчика», «Центр Учета ЖКХ» ставит Вас в известность что в соответствии с Федеральным законом..., а также постановлению...индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.», «перед поверкой водомера необходимо вызвать контролера для оформления акта на распломбировку водомерного узла, или произвести поверку/замену водоизмерительного прибора силами ЦУЖКХ до 31.10.2021», «В случае невыполнения предписания до истечения срока поверки водомера, начисления по вашему адресу будут осуществляться по норме», а также графическое исполнение извещения, сходное с извещениями /объявлениями жилищно-коммунальных служб, в связи с использованием штрих-кодов; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении только указанной службой в городе Петрозаводске мероприятий по поверке приборов учета воды, носящих обязательный характер, а также может восприниматься гражданами как извещение официальной коммунальной службы.

При прочтении такого извещения потребители считают, что услуга по

поверке приборов учета оказывается только «Центром Учета ЖКХ».

Более того, при распространении рекламных извещений ИП П.Р.И. (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 «Центра Учета ЖКХ», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП П.Р.И.) 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.

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 П.Р.И. отсутствует.

Таким образом, ИП П.Р.И., в том числе на момент вынесения настоящего решения, не имел 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.

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации (письмо ФАС России от 31.05.2016 №АК/36350/16 «О разъяснении отдельных положений Федерального закона «О рекламе»).

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

В рассматриваемом случае установлено, что номер телефона 8 (8142) 44-51-54, указанный в рекламном извещении, выделен и используются ИП П.Р.И., основным видом деятельности которого является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха, а также иные работы в сфере ЖКХ, деятельность в области метрологии, соответственно, финансовую выгоду также получает ИП П.Р.И.

Исходя из вышеизложенной информации и сведений, полученных в ходе рассмотрения дела, в понимании пунктов 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» именно ИП П.Р.И. является рекламодателем рассматриваемой рекламы. Доказательства обратного в материалы дела не представлены.

Необходимо также отметить, что в ходе рассмотрения настоящего дела в

адрес Карельского УФАС России не поступало информации, документов, в том числе от заявителя, свидетельствующих о продолжающемся распространении вышеобозначенного рекламного извещения, в связи с чем комиссия полагает, что на момент принятия решения распространение рассмотренной рекламы прекращено, выдавать предписание необоснованно.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил №1922, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространявшуюся от имени «Центра Учета ЖКХ» по почтовым ящикам многоквартирных домов г. Петрозаводска в виде извещений в октябре-ноябре 2021 года, содержащих информацию о необходимости проведения работ по поверке или замене приборов учета воды и подачи заявки по телефону 8 (8142) 44-51-54, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП П.Р.И. (ИНН 100060282038), являющегося рекламодателем рассматриваемого рекламного извещения, нарушившим требования пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не выдавать в связи с прекращением распространения ненадлежащей рекламы на момент вынесения настоящего решения.

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.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

