

ИП Крыловой Ксении Андреевне

Заявитель 1

Заявитель 2

Заявитель 3

Заявитель 4

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела № 03-02/38-2018 по признакам нарушения
законодательства Российской Федерации о рекламе

19 октября 2018 года
Петрозаводск

г.

Председатель комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Пряхин Артур Борисович –руководитель Карельского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения на территории города Новосибирска извещений, содержащих информацию о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды, содержащих признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

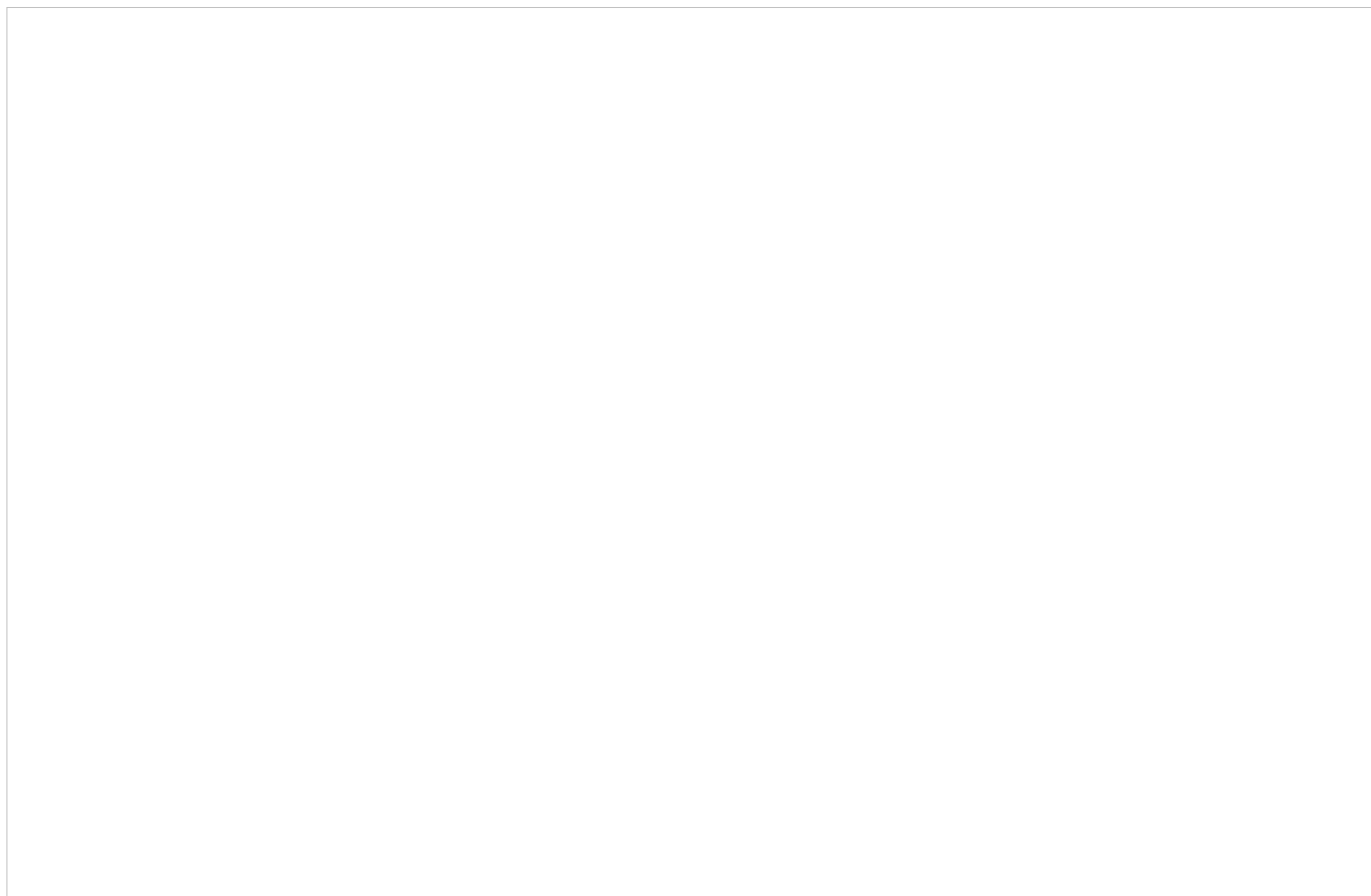
УСТАНОВИЛ:

В адрес Карельского УФАС России поступили заявления физических лиц, направленные Новосибирским УФАС России с письмами 09.08.2018 № 06-8415 (вх. от 21.08.2018 № 3876), от 31.08.2018 №06-9281 (вх. от 12.09.2018 №4281) и от 03.10.2018 №06-10441 (вх. от 15.10.2018 №4801) по факту распространения в г.

Новосибирске от имени Единой городской службы по учету водоснабжения / «Городского Центра Учета Водопотребления» извещений рекламного характера о необходимости согласования даты и времени поверки приборов учета воды по телефону 8(383) 255-20-79 (г. Новосибирск), со ссылками на нормативные документы и таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам.

Заявители считают, что правомерность действий организаций, называющих себя «Единая Городская служба по учету водоснабжения» / «Городским Центром Учета Водопотребления» в г. Новосибирске предлагающих свои услуги в навязчивой форме, вызывают сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлениям, поступившим из г. Новосибирска приложены следующего вида и содержания извещения:



Необходимо обратить внимание на то, что согласно заявлениям и датам, указанным на первых двух извещениях, они распространялись в г. Новосибирске начиная с 19 июля 2018 года. Что касается извещений, распространяемых от имени «Городской центр учета водопотребления», то такого вида извещения исходя из заявления (вх. от 15.10.2018 №4801) и дат, указанных на извещении, то они начали распространяться в г. Новосибирске с сентября 2018 года.

При этом все вышеуказанные извещения, распространяемые в г. Новосибирске оформлены 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, расчётная таблица платы за коммунальную услугу с применением нормативов, аналогичная размещаемой в квитанциях коммунальными службами, печать, свидетельствующая о повторности извещения.

Из документов, полученных в ходе рассмотрения заявлений, установлено, что номер телефона 8(383) 255-20-79 (г. Новосибирск) ПАО «Вымпелком» по договору от 19.12.2017 выделило индивидуальному предпринимателю Крыловой Ксении Андреевне (ИНН 101502539520; ОГРНИП 317100100013798; адрес регистрации: <>; далее по тексту - ИП Крылова К.А.).

Установлено, что ИП Крылова К.А. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.06.2017 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП Крыловой К.А. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В ответ на запрос Карельского УФАС России от 27.09.2018 №03-01/179,199/3808 ИП Крылова К.А в письме от 11.10.2018 №19 (вх. от 12.10.2018 №4780) сообщила, что указанные в запросе информационные уведомления (листовки) изготавливала и распространяла собственными силами. Относительно предложения услуг по поверке ИП Крылова К.А. пояснила, что, рассматриваемые извещения являются информационными для граждан о необходимости осуществлять поверку приборов учета воды, в связи с чем в извещении сделаны ссылки на нормативные правовые акты. При этом ИП Крылова К.А. не принимает заказы на оказание услуг по поверке приборов учета воды, поскольку не имеет аккредитации. Однако, ИП Крылова К.А. намеревалась в случае обращения потребителей предоставить услуги в качестве посредника с передачей прибора учета воды на поверку организациям, оказывающим такие услуги (ООО «МЕТЕР», ООО «ГИДРОДИНАМИКА», ООО «НИС» (Норма)), при этом не взимая за посреднические услуги дополнительной платы. Индивидуальный предприниматель отмечает, что заказы на поверку приборов учета воды в ее адрес не поступали. Кроме того, ИП Крылова К.А. отмечает, что все извещения распространяются по конкретным домам, по мнению ИП

Крыловой К.А., данный факт свидетельствует о том, что извещения не являются рекламой.

По вопросу распространения извещений, которые подписаны Главой администрации Единой городской службы по учету водоснабжения Перешичевым Е.В., с отметкой «операционист Сабинов Виктор Владимирович» ИП Крылова К.А. сообщила, что никаких договорных с указанными лицами не имеет, указанные фамилии были случайно скопированы ею на извещения. При этом изготовленные ИП Крыловой К.А. извещения с указанной информацией в количестве 100 штук на данный момент уничтожены.

Помимо изложенного, ИП Крылова К.А. указала, что в г. Новосибирске ею распространяется реклама в виде листовок с предложением услуг по замене/установке приборов учета воды, при этом в свою очередь именно эти услуги индивидуальный предприниматель оказывает в г. Новосибирске, оформляя соответствующий договор, в котором указаны все реквизиты ИП Крыловой К.А.

Кроме того, ИП Крылова К.А. относительно использования в извещениях коммерческого наименования «Единая Городская служба по учету водоснабжения» отметила, что по ее мнению такое наименование не вводит потребителей в заблуждение, поскольку при распространении извещений, как уже отмечалось выше, не преследуется коммерческой цели, а во-вторых, не может ассоциироваться у граждан с государственными структурами, т.к. в наименовании отсутствуют такие слова как «муниципальный», «федеральный» и «государственный».

Необходимо отметить, что Карельским УФАС России в рамках дела №03-02/23-2018 уже рассматривалась реклама в виде извещений, распространяемая в г. Новосибирске от имени «Городской центр учета водопотребления» и в г. Ижевске от имени «Единой городской службы по учету водоснабжения» схожего вида и содержания, при этом в листовках были указан тот же номер телефона в г. Новосибирске, который указан в новых извещениях. В частности, из текста ранее рассматриваемой рекламы также следовало, что потребитель, позвонив по номеру телефона 8 (383) 255-20-79 (г. Новосибирск), может воспользоваться услугами по проверке приборов учета воды, которые оказывает «Городской центр учета водопотребления». По результатам рассмотрения дела №03-02/23-2018 решением от 02.06.2018 реклама, распространяемая в виде указанных извещений, была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»). Кроме того, ИП Крыловой К.А. было выдано предписание от 02.06.2018 №03-02/23-2018/2602, в котором индивидуальному предпринимателю предписывалось прекратить изготовление и распространение ненадлежащей рекламы в виде извещений с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений

жилищно-коммунальными службами (штрих-код, ссылки на федеральные законы, таблицы, имитирующей расчетную таблицу по тарифам, размещаемую в квитанциях ЖКХ) с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости обратиться для оформления проведения процедуры поверки приборов учета воды именно в Единую службу «Водокоммуникации и работы с населением», «Городской Центр Учета Водопотребления», «Единую городскую службу по учету водоснабжения» и «Городской информационно-ресурсный центр ЖКХ», в том числе без указания в них сведений о непосредственном исполнителе предлагаемых услуг.

Указанная корреспонденция была получена ИП Крыловой К.А. по адресу регистрации 10.06.2018. В письме от 13.06.2018 (вх. от 16.07.2018 №3354) ИП Крылова К.А. сообщила о выполнении ею указанного предписания, путем прекращения распространения рассмотренных в рамках дела №03-02/23-2018 извещений и принятия мер по внесению соответствующих изменений в содержание рекламных извещений.

Исследовав материалы расследования, 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 (извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Новосибирска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единой городской службы по учету водоснабжения» / «Городской Центр Учета Водопотребления» в г. Новосибирске;
- 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»).

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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 8 (383) 255-20-79 (г. Новосибирск) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает в г. Новосибирске Единой городской службой по учету водоснабжения», «Городской Центр Учета Водопотребления».

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 и подтверждается ИП Крыловой К.А., что наименования «Городской Центр Учета Водопотребления» и «Единая городская служба по учету водоснабжения» в рекламных извещениях использованы 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 Крыловой К.А.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно: «Единая городская служба по учету водоснабжения», «Городской Центр Учета Водопотребления», «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону...», «...во избежание начисления плат за потребление воды по общему нормативу...», «...Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения проверки...», «чтобы не переплачивать за водоснабжение Вам необходимо в период...обратиться в диспетчерскую службу вашего города по телефону...», «работы по поверке будут проводиться...» «обращаем ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета, а также нарушение на них пломб, категорически запрещено!», «ПОВТОРНОЕ ИЗВЕЩЕНИЕ», графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; размещение в листовках расчетных таблиц стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами размещаемыми в квитанциях жилищно-коммунальных служб, в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении только указанной службой в городе Новосибирске мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо идти оплачивать услуги.

Кроме того, потребители считают, что услуга по поверке счетчиков оказывается только «Единая Городская служба по учету водоснабжения», в том числе по причине использования в коммерческом обозначении слова «Единая», то есть одна, единственная или объединяющая в себе несколько служб.

Необходимо отметить, что ИП Крылова К.А. в своих пояснениях указывает, что в случае обращения к ней за услугой по поверке приборов учета будет выступать в качестве посредника, т.е. по сути данную услугу будет оказывать иная организация, например, одна из перечисленных ею в ответе на запрос Карельского УФАС России.

При этом, ни одним из рассматриваемых рекламных извещений, не указано, что работы будет выполнять иная подрядная организация.

Порядок работ разъясняется абоненту индивидуально в момент обращения и после прибытия на место специалиста подрядной организации в случае необходимости проведения данных работ».

Кроме того, необходимо отметить, что, например, ООО «МЕТЕР», фирма на которую ссылается ИП Крылова К.А., как организацию аккредитованную и имеющую право оказывать услуги по поверке приборов учета находится в г. Санкт-Петербурге. В таком случае, в рекламных извещениях, также отсутствует существенная информация о месте проведения лабораторных испытаний приборов учета ООО «МЕТЕР» (в г. Санкт-Петербурге), в частности, гражданину, решившему воспользоваться услугами, предлагаемыми в рекламных листовках ИП Крыловой К.А. для поверки средства измерения, необходимо будет его снять (демонтировать) и отправить из г. Новосибирска в г. Санкт-Петербург в лабораторию ООО «МЕТЕР». После поверки в г. Санкт-Петербурге данный прибор учета будет возвращен в г. Новосибирск конечному заказчику услуги и монтирован на место.

Относительно довода ИП Крыловой К.А. о том, что извещения носят только информационный характер, то необходимо отметить, что из текста всех рассматриваемых извещений данное утверждение не следует, напротив такие словосочетания как «Вам необходимо в период.... Обратиться... и записаться на проведение работ по поверке приборов учета воды в Вашей квартире на соответствие Федеральному закону №102-ФЗ», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала)...», «извещение о плановых работах», «Извещение о плановой поверке приборов учета», свидетельствуют о предложении в данных листовках фирмой, наименование которой указано в них проведения процедуры ПОВЕРКИ приборов учета воды, а следовательно, предлагаются конкретные услуги.

Кроме того, по доводу ИП Крыловой об определенности круга лиц, которому распространяются данные извещения, необходимо обратить внимание на письмо ФАС России от 20.06.2018 №АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе», в котором указано, что если информация отвечает признакам рекламы и, имея некую целевую аудиторию (например, клиенты компании, зрители телеканала, прохожие определенной территории), формирует интерес у неопределенного круга лиц, соответственно, выходит за пределы своей целевой аудитории, такая информация является рекламой и подпадает под регулирование ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» 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, является рекламой и должна в связи с этим отвечать требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе».

При этом содержание рассматриваемых извещений свидетельствует об отсутствии в них адресности и с учетом вышеизложенного указанный довод ИП Крыловой К.А. не может быть принят во внимание, поскольку извещения адресованы неопределенному кругу лиц.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, в том числе и в связи с отсутствием в тексте рекламных извещений указания на непосредственного исполнителя (ИП Крылову К.А.), формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у «Единой городской службы по учету водоснабжению, «Городского Центра Учета Водопотребления», что свидетельствует о наличии признаков 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.

Необходимо отметить, что 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 Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии по адресу <http://fundmetrology.ru>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды размещенных на сайте Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии информация об ИП Крыловой К.А. отсутствует.

Кроме того, данный факт подтверждается и самой ИП Крыловой К.А.

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».

Таким образом, ИП Крылова К.А. на сегодняшний день не имеет право осуществлять поверку приборов учета воды, а, следовательно, и рекламировать данные услуги.

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» ИП Крылова К.А. может быть признана 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,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №03-02/38-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявители:

- заявитель;

- заявитель,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ИП Крылова К.А. (ИНН 101502539520; ОГРНИП 317100100013798; адрес

регистрации: <>).

3. Назначить дело №03-02/38-2018 к рассмотрению **на 15.11.2018 в 15 часов 00 минут по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д. 1-А, каб. 518.**

4. ИП Крыловой К.А. **до 06.11.2018** (включительно) представить следующие сведения (в надлежаще заверенных копиях):

- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета в прошедший период 2018 года на территории г. Новосибирска и/или др. населенных пунктов Новосибирской области (с разбивкой по городам/населенным пунктам);

- правовое обоснование использования в коммерческом наименовании: «Единая городская служба по учету водоснабжения» слова «Единая», с приложением подтверждающих документов;

- правовое обоснование размещения в рассматриваемых извещениях наименований «Единая городская служба по учету водоснабжения», «Городской Центр Учета водопотребления» и не указания лица, являющегося реальным исполнителем предлагаемых услуг с приложением подтверждающих документов;

- копии рекламных листовок / извещений, распространяемых ИП Крыловой К.А. в г. Новосибирске с предложением услуг по замене / установке приборов учета воды;

- иные сведения (информация), способные оказать влияние на результат рассматриваемого дела.

Явка ИП Крыловой К.А. или представителя. для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна. При себе иметь документы удостоверяющие личность, документ, подтверждающий право представлять интересы лица в антимонопольном органе.

Предупредить лиц, участвующих в рассматриваемом деле, что отказ или несвоевременное направление государственному органу сведений (информации), представление которых предусмотрено законом, а равно представление таких сведений в неполном объёме или искажённом виде, влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей (ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ).

Пряхин