

ИП Хомяк А.В.

<>

ИП Калачеву Ивану Дмитриевичу

<>

Заявитель

г. Чебоксары, 428008

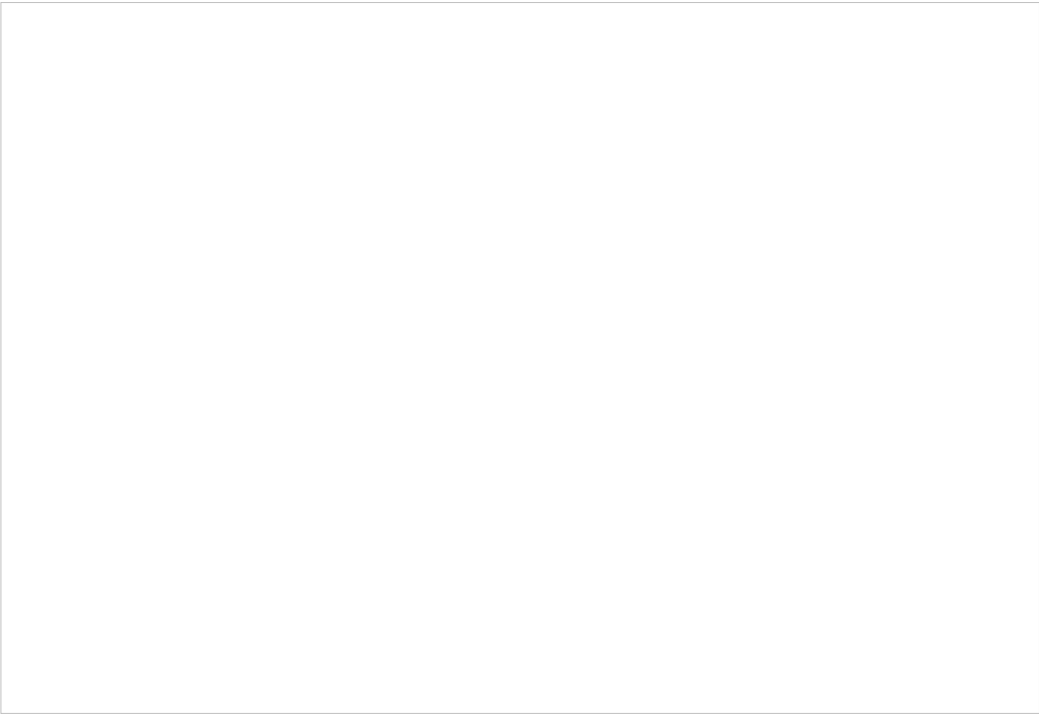
ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРИНЯТИИ ДЕЛА К ПРОИЗВОДСТВУ

27 февраля 2018 года
Петрозаводск

г.

Председатель комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Бабкин Константин Евгеньевич, заместитель руководителя Карельского УФАС России, рассмотрев материалы дела №03-Р-2018, поступившие из Чувашского УФАС России по факту распространения на территории Чувашской Республики и, в частности в г. Чебоксары рекламных листовок, следующего вида и содержания:



с признаками нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Карельского УФАС России поступило дело №03-Р-2018, возбужденное Чувашским УФАС России по результатам рассмотрения обращения председателя Совета многоквартирного дома №54 по ул. З. Яковлевой г. Чебоксары <> (вх. от 22.02.2018 №895), о распространении вышеуказанной листовки. Заявитель считает, что организация, распространяющая указанные листовки и предлагающая свои услуги по поверке приборов учета вводит потребителей в заблуждение относительно реального исполнителя данных услуг.

В ходе рассмотрения заявления Чувашским УФАС России было установлено, что номер телефона 22-85-89 ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») выделило ИП Хомяк Артему Васильевичу (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегистр. 07.08.2017; адрес: <>).

Определением о возбуждении дела №03-Р-2018 у ИП Хомяк А.В. были запрошены необходимые сведения и документы, однако в назначенный срок указанное лицо информацию не предоставило. При этом согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений корреспонденция получена ИП Хомяк А.В. 25.01.2018.

В ходе рассмотрения дела №03-Р-2018 комиссией Чувашского УФАС России установлено, что вышеуказанная листовка в силу норм статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, распространенная с признаками нарушения

требований пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Так, согласно 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 Закона, сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать, кто оказывает те или иные услуги.

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 вышеуказанной рекламы не содержатся соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в несуществующего как юридическое лицо «Единой городской службе обслуживания ЖКХ».

При этом комиссией Чувашского УФАС России ИП Хомяк А.В. признан рекламодателем рассматриваемой рекламы и привлечен к рассмотрению дела №03-Р-2018 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Вместе с тем необходимо отметить, что Карельским УФАС России ранее в рамках рассмотренного дела №03-02/30-2017 признана ненадлежащей реклама в виде листовок, распространяемых от имени Единой городской службы по учету водоснабжения с аналогичным текстом и идентичного вида.

В рамках рассмотрения дела №03-02/30-2017 было установлено, что перечисленные номера телефонов выделены ИП Хомяк А.В. который, в свою очередь, исполняет обязательства по обработке входящих вызовов по всем вышеуказанным номерам телефонов в соответствии с договором на оказание услуг call-центра от 23.05.2017, заключённым с индивидуальным предпринимателем Калачевым Иваном Дмитриевичем (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057; адрес регистрации: <>; далее - ИП Калачев И.Д.).

Установлено, что ИП Калачев И.Д. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной

налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП Калачева И.Д. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

При этом по результатам рассмотрения дела №03-02/30-2017 именно ИП Калачев И.Д. был признан рекламодателем, рекламораспространителем ненадлежащей рекламы.

Важно отметить, что в рамках дела №03-02/30-2017 комиссией Карельского УФАС России не рассматривался факт распространения такого рода рекламных листовок на территории г. Чебоксары/Чувашской Республики.

Кроме того, необходимо отметить, что комиссия Карельского УФАС России при рассмотрении дела №03-02/30-2017 усмотрела в действиях рекламодателя, рекламораспространителя (ИП Калачева И.Д.) нарушения требований части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Так, 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.

В рассматриваемой рекламной листовке, приложенной к заявлению Шац А.А. также, как и в листовках, рассмотренных в рамках дела №03-02/30-2017 из текста следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 22-85-89 (г. Чебоксары), может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает Единая городская служба по учету водоснабжения.

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, что наименование «Единая городская служба по учету водоснабжения» в рекламной листовке использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем отсутствие в них указания на организационно-правовую форму рекламодателя, его наименования, а использование в листовке указанного коммерческого обозначения не позволяет потребителям сделать вывод о том, кем именно предоставляются рекламируемые услуги.

При этом, из текста рекламной листовки, распространяемой в г. Чебоксары не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично (отсутствует аккредитация), а может предложить только услуги посредника при получении услуги по поверке прибора учета воды.

Кроме того, использованные в листовках сочетания слов, а именно: «Единая Городская служба по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «Вам необходимо»; «Повторное уведомление» графическое исполнение листовки, сходное с уведомлениями от жилищно-коммунальных служб; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой города Чебоксары мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии нарушения требований не только пункта 20 части 3 статьи 5, а также части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, 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.

Согласно пункту 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 Калачеве И.Д. или ИП Хомяк А.В. отсутствует.

При этом у организаций или частных лиц, не имеющих аккредитации на право выполнения работ по поверке и техническому обслуживанию водосчетчиков, отсутствует право рекламировать и предлагать услуги по их поверке, либо в случае оказания такими лицами посреднических услуг по поверке приборов учета, в рекламе должно быть указание на предоставление именно посреднических услуг в данной сфере.

Таким образом, вышеуказанное свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламной листовке, распространяемой в г. Чебоксары нарушения требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Следует также отметить, что в рамках дела №03-02/02-2018, возбужденного в отношении ИП Хомяк А.В. и ИП Калачева И.Д., на которое ссылается комиссия Чувашского УФАС России в определении о передаче дела №03-Р-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 20.02.2018, рассматриваются факты распространения на территории нескольких субъектов Российской Федерации рекламных листовок схожих с приложенной к заявлению <>, но тем не менее иного вида и содержания.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508 (далее – Правила №508) дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Кроме того, при рассмотрении указанного дела комиссией Чувашского УФАС России установлено, что аналогичные листовки, распространялись также на территории других субъектов РФ и материалы об их распространении направлялись на рассмотрение в Карельское УФАС России.

В случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела (пункт 5 Правил №508).

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 23 правил №508,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Принять к производству дело №03-Р-2018, возбужденное Чувашским УФАС России.
2. Присвоить указанному делу №03-02/11-2018.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявитель: <>;

лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ИП Хомяк Артем Васильевич (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегстр. 07.08.2017; адрес: <>)

- ИП Калачев Иван Дмитриевич (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057; <>).

3. Назначить дело № 03-02/11-2018 к рассмотрению **на 27.03.2018 в 14 часов 30 минут по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д. 1-А, каб. 518.**

4. ИП Хомяк А.В. до 22.03.2018 (включительно) представить следующие сведения (в надлежаще заверенных копиях):

- сведения об оказании ИП Хомяк А.В. услуг по установке индивидуальных приборов учета воды и их поверке на территории г. Чебоксары /Чувашской Республике в 2017 году;

- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по распространению на территории г. Чебоксары /Чувашской Республике вышеуказанных извещений рекламного характера о проводимой в домах поверке приборов учета воды и необходимости согласования даты и времени их поверки с указанием наименования «Единой городской службы по учету водоснабжения» и номера телефона 22-85-89 (г. Чебоксары), либо указание на то, что их распространение осуществлялось собственными силами;

- правовое обоснование указания на извещениях/информационных уведомлениях наименования «Единая городская служба по учету водоснабжения» и не указания лица, являющегося реальным исполнителем предлагаемых услуг, с приложением подтверждающих документов;

- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета и договоров на оказание услуги по поверке приборов учета воды за 2017 год на территории города Чебоксары и/или др. населенных пунктов Чувашской Республики (с разбивкой по городам/населенным пунктам);

- копии договоров на выполнение работ (оказание услуг) по поверке приборов учета, заключенных с аккредитованными учреждениями, организациями на поверку приборов учета в г. Чебоксары /Чувашской Республике;

- в случае оказания услуг в качестве call-центра - копию договора на оказание услуг по обработке телефонных вызовов с абонентских номера телефона 22-85-89 (г. Чебоксары), заключенного с хозяйствующим субъектом (индивидуальным предпринимателем и/или юридическим лицом), осуществляющим деятельность по установке, поверке индивидуальных приборов учета воды на территории г. Чебоксары /Чувашской Республике в 2017 году, либо указание на отсутствие таковых;

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

5. ИП Калачеву И.Д. до 22.03.2018 (включительно) предоставить следующие сведения (в надлежаще заверенных копиях):

- письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на

нормативно-правовые акты;

- сведения об оказании ИП Калачевым И.Д. услуг по поверке и/или установке индивидуальных приборов учета воды на территории г. Чебоксары в 2017 году;

- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по распространению на территории городов г. Чебоксары /Чувашской Республике вышеуказанных извещений рекламного характера о проводимой в домах поверке приборов учета воды и необходимости согласования даты и времени их поверки с указанием наименования «Единой городской службы по учету водоснабжения» и номера телефона 22-85-89 (г. Чебоксары), либо указание на то, что их распространение осуществлялось собственными силами;

- правовое обоснование указания на извещениях/информационных уведомлениях наименования «Единая городская служба по учету водоснабжения» и не указания лица, являющегося реальным исполнителем предлагаемых услуг, с приложением подтверждающих документов;

- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета и договоров на оказание услуги по поверке приборов учета воды за 2017 год на территории городов города Чебоксары и/или др. населенных пунктов Чувашской Республики (с разбивкой по городам/населенным пунктам);

- копии договоров на выполнение работ (оказание услуг) по поверке приборов учета, заключенных с аккредитованными учреждениями, организациями на поверку приборов учета в г. Чебоксары /Чувашской Республике;

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

Явка ИП Калачева И.Д. и ИП Хомяк А.В. для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна. При себе иметь документы удостоверяющие личность.

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 (часть 6 статьи 19.8 КоАП РФ).

Председатель Комиссии
Бабкин

К.Е.