

ФБУ «Астраханский ЦСМ»
ул. Бехтерева, 6, г. Астрахань,
414014

ИП

ООО «РусЭнергоУчет»
ул. Ригачина, д.64А, оф.18,
г. Петрозаводск, 185000

РЕШЕНИЕ

по делу №03-02/15-2016

20 июля 2016 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 06 июля 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 20 июля 2016 года.

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

Бабкин К.Е. – заместитель руководителя управления Карельского УФАС России, председатель комиссии;

. - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

рассмотрев дело №03-02/15-2016, возбужденное в отношении ООО «РусЭнергоУчет» (ИНН 1001269609; ОГРН 1131001005574 от 29.03.2013; юр.адрес: 185504, Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Ригачина, д.64А, оф.18) и индивидуального предпринимателя <>, по признакам нарушения части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие представителей заявителя и ответчиков, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило дело №118-Р-05-15, возбужденное Астраханским УФАС России по результатам рассмотрения обращения ФБУ «Астраханский ЦСМ» (вх. от 27.08.2015 №8589), о распространении листовок следующего содержания:

««ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения Информационное уведомление №3 от 03.08.2015 Федеральный закон Российской Федерации от 26 июня 2008 г. №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений».

Уважаемый собственник жилого помещения!

Доводим до вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в метрологической поверке. На основании этого обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в вашем доме.

Работы по поверке будут производиться с 03 августа по 03 сентября 2015 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 43-17-17.

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также постановлению Правительства РФ от 06.05.2011 №354, индивидуальные приборы учета воды должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.

Таким образом, во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу, а также в целях соблюдения требований Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 43-17-17».

Заявитель считает, что правомерность действия организации, распространяющей указанные листовки и предлагающей свои услуги по поверке приборов учета воды вводят потребителей в заблуждение.

При этом листовка оформлена с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы,

обращение к собственникам.

В ходе рассмотрения заявления Астраханским УФАС России было установлено, что номер телефона 43-17-17 ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС») выделило ООО «РусЭнергоУчет» (ИНН 1001269609; ОГРН 1131001005574 от 29.03.2013; юр.адрес: 185504, Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. Ригачина, д.64А, оф.18).

В свою очередь, ООО «РусЭнергоУчет», во исполнении определения о возбуждении дела №118-Р-05-15 от 15.10.2015 сообщило об исполнении обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 01.01.2015 №1/1 заключенного с индивидуальным предпринимателем <>.

В соответствии с пунктом 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508, рассмотрение дела было отложено, к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, был привлечен ИП Фарутин А.А., у которого была запрошена соответствующая информация, документы.

В письме от 05.02.2016 №3 (вх. от 16.02.2016 №1391) ИП <> подтвердил факт распространения листовок вышеизложенного содержания сообщив, что самостоятельно изготавливал и распространял их в г. Астрахани. Кроме того, из представленных пояснений ИП <> следует, что, предлагая в листовке услуги по поверке приборов учета воды не имел аккредитации на совершение поверочных действий. Однако, полагает, что с учетом положений Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) может привлекать к исполнению своих обязанностей других лиц. При этом им не было принято ни одного заказа на поверку приборов учета.

Следует отметить, что в материалах указанного дела имеется письмо УФПС Астраханской области филиала ФГУП «Почта России» от 04.12.2015 №6.33-292 (вх. от 07.12.2015 №12638) с документами, из которых следует, что в период с 19.06.2015 по 31.10.2015 на основании договора от 01.06.2014 №ПР/16/736-14, заключенного между ФГУП «Почта России» и ООО «РусЭнергоУчет», работниками УФПС Астраханской области филиала ФГУП «Почта России» осуществлялось распространение по почтовым ящикам листовок городской службы по учету водоснабжения «Водоконтроль» следующего содержания: ««ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения Информационное уведомление №4 от 11.05.2015 Федеральный закон Российской Федерации от 3 ноября 2009 г. №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»».

Уважаемый собственник жилого помещения!

Доводим до вашего сведения утвержденный график проведения коллективного оснащения квартир вашего дома индивидуальными приборами учета воды.

Работы по установке приборов учета в вашем доме будут проводиться в период с 18 мая по 18 июня 2015 года. Если ваша квартира до сих пор не оборудована индивидуальными приборами учета (счетчиками) воды, то Вам необходимо

позвонить по телефону 37-00-77 и согласовать удобное для Вас время проведения обследования системы водоснабжения и монтажа приборов учета.

Напоминаем Вам, согласно п. 5 (1) Постановления Правительства РФ от 16.04.2013г. №344, начиная с 01 января 2015 года в случае отсутствия в жилом помещении индивидуальных приборов учета воды предусмотрено применение повышающего коэффициента в отношении нормативов потребления по холодному водоснабжению на 60 % к 2017 году.

В целях экономии Вашего бюджета на оплате коммунальных услуг, а также в целях соблюдения требований Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время обследования системы водоснабжения и монтажа приборов учета по телефону 37-00-77».

В указанной листовке также, как и в листовке ИП <> использовано наименование «ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба учета водоснабжения». При этом листовка оформлена с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении платежных документов жилищно-коммунальными службами на оплату счетов. Текст объявления написан в категоричном стиле: в нем, в частности, сообщается, что «если ваша квартира до сих пор не оборудована индивидуальными приборами учета (счетчиками) воды», то собственникам жилья «необходимо согласовать дату и время проведения обследования системы водоснабжения и монтажа приборов учета воды».

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 37-00-77, может воспользоваться услугой по установке приборов учета воды, которую оказывает «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения».

Из представленных Архангельским УФАС России материалов дела следует, что пояснения и документы по данным фактам у ООО «РусЭнергоУчет» не запрашивались.

Определением от 04.05.2016 «О принятии дела к производству» дело №118-Р-05-15, возбужденное Астраханским УФАС России, принято к производству, делу присвоен №03-02/15-2016, рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 03.06.2016.

В соответствии с указанным определением ООО «РусЭнергоУчет» необходимо было представить ряд документов и сведений. Однако, Общество представило сведения письмом от 17.05.2016 № 23 (вх. от 17.05.2016 № 2280) не в полном объеме.

Из указанного письма следует, что в рамках договора от 01.01.2015 № 02/2/15, заключенного с индивидуальным предпринимателем <>, общество оказывало содействие в распространении рекламно-информационных материалов, в том числе с привлечением третьих лиц - Почта России и иных организаций. При этом, ООО «РусЭнергоУчет» не представило сведения о лице, использующем указанный в рекламе номер телефона: 37-00-77, с приложением подтверждающих документов и другие соответствующие документы, и сведения, пояснив, что при указании в определении номера телефона допущена опечатка.

Кроме того, в соответствии с вышеуказанным определением ИП <> в срок до

19.05.2016 (включительно) необходимо было представить следующие сведения (в надлежаще заверенных копиях):

- письменные пояснения о причинах указания на распространяемых информационных уведомлениях сведений о наименовании организации оказывающей услуги: «ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения»;

иную имеющуюся информацию и документы, которые могут способствовать принятию всестороннего, полного и объективного решения по данному делу.

Представителем ИП <>. по электронной почте представлен договор от 01.01.2015 № 01 -ПВ, заключенный между ИП <> и ООО «МЕТЕР», согласно которому ИП <>, выступая в качестве заказчика поручает ООО «МЕТЕР» выполнять работы периодической поверки средств измерений, перечисленных в Приложении №1 к договору. Из договора следует, что ООО «МЕТЕР» имеет аттестат аккредитации в области обеспечения единства измерений от 24.05.2013 №РОСС RU.001.310159 действующий до 24.05.2018.

ООО «МЕТЕР» на запрос Карельского УФАС России от 03.06.2016 №03-02/15-2016/2119 с письмом от 05.07.2016 №108/2016 (вх. от 06.07.2016 №3085) представило копию аттестата аккредитации на право поверки средств измерений и пояснило, что общество осуществляет поверку средств измерений в своей лаборатории, расположенной в г. Санкт-Петербурге, при этом приборы доставляются к месту проведения работ силами заказчиков.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, рекламой является 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 (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Астрахани;

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения»;

- 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»).

Согласно 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 43-17-17, может воспользоваться услугой по поверке приборов учета воды, которую оказывает «Водоконтроль. 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.

На территории г. Астрахани или г. Петрозаводска, где зарегистрирован ИП <>, организация с фирменным наименованием «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» не зарегистрирована, в среде потребителей не может позиционироваться с ИП <>, поскольку распространяемые листовки не содержат соответствующего указания. Таким образом, использование обозначения «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» без ссылки на ИП <> вводит потребителей в заблуждение.

Рассматриваемая рекламная листовка содержит информацию: «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки....».

Таким образом, использованные в листовке сочетания слов, а именно: «Городская служба по учету водоснабжения», графическое исполнение листовки, сходное с

уведомлениями/объявлениями организаций жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой г. Астрахани мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

Кроме того, не соответствуют действительности сведения о продавце рекламируемых услуг: «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения», поскольку данная фраза не содержит указания на организационно-правовую форму хозяйствующего субъекта. При этом как установлено, услугу по поверке приборов учета воды по договору с ИП <> оказывает ООО «МЕТЕР», о чем информация в рекламных листовках также отсутствует.

Следует отметить, что в рекламных материалах 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 <> для поверки средства измерения необходимо будет его снять (демонтировать) и отправить из г. Астрахани в г. Санкт-Петербург в лабораторию ООО «МЕТЕР». После поверки в г. Санкт-Петербурге данный прибор учета будет возвращен в г. Астрахань конечному заказчику услуги и монтирован на место.

Таким образом, такая форма и содержание рекламы вводит в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формирует у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у Городской службы по учету водоснабжения, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП <> и ООО «МЕТЕР») и условиях проведения поверки искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии признаков нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

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.

Согласно информации и документам, предоставленным ИП <>, последний заключил договор с ООО «МЕТЕР», которое в свою очередь имеет право осуществлять поверку приборов учета.

На основании изложенного комиссия приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых рекламных листовках нарушений требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Карельского УФАС России пояснения ИП <> не принимаются по вышеизложенным обстоятельствам.

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 рекламодаделец. 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.

Исходя из информации, полученной от ООО «РусЭнергоУчет» и ИП <>, в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» последний является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем вышеуказанной информации.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42, 44 Правил №508, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ИП <> в виде листовок с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданам даты и времени проведения процедуры поверки их приборов учета воды, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. В отношении ООО «РусЭнергоУчет» дело прекратить, в связи с отсутствием со стороны общества нарушения ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП <> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

К.Е. Бабкин

Члены Комиссии