РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/5-624/2023

27 декабря 2023 года
Петрозаводск

г.

Резолютивная часть решения объявлена 27 декабря 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 декабря 2023 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 Карельского УФАС России, член комиссии;
- главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России, член комиссии,

рассмотрев дело №010/05/5-624/2023, возбужденное в отношении ИП КИД (.) по факту распространения на территории Российской Федерации и, в частности, на территории городов Екатеринбурга, Воронежа, Барнаула и Чебоксары рекламных уведомлений и предписания о поверке приборов учета воды с признаками нарушения пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7, Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в отсутствие надлежащим образом уведомленных заявителей, ИП К И.Д.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступили обращения ОА.Ю. (г.Екатеринбург, вх. от 15.09.2023 №5347-ЭП/23), Л Б.Е. от 02.10.2023 (вх.№5651-ЭП/23, №5696-ЭП/23) о распространении в период с августа 2023 года по октябрь 2023 года уведомлений рекламного характера о проведении поверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефонам: 8 (343) (г. Екатеринбург), 8 (473) (г.Воронеж) со ссылками на нормативные правовые акты.

Заявители ставят под сомнение правомерность данных уведомлений, предлагающих свои услуги в навязчивой форме, указывают на введение их в заблуждение.

К заявлениям, поступившим из городов Екатеринбурга и Воронежа были приложены уведомления следующего вида и содержания.

В указанных уведомлениях, распространяемых посредством почтовых ящиков в городах Екатеринбурге и Воронеже в основном отличались номера телефонов, периоды проведения проверок приборов учета и включали в себя информацию об обязательном проведении метрологической поверки с указанием основания на Федеральный закон от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354.

Представленные уведомления оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: ссылки на нормативные правовые документы, обращение к плательщикам, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости коммунальной услуги по тарифам и по нормативам.

По информации ПАО «МТС» номера телефонов: 8 (343) (г.Екатеринбург), 8 (473) (г.Воронеж) выделены индивидуальному предпринимателю К ИД

Согласно выписке из ЕГРИП ИП К И.Д. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП К И.Д. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

Здесь также необходимо отметить, что Карельским УФАС России ранее рассмотрены дела №03-02/02-2018, №03-02/16-2018, №03-02/36-2018, №010/05/5-207/2019, №010/05/5-733/2019, №010/05/5-1/2020, №010/05/5-74/2020 №010/05/5-149/2021, №010/05/5-199/2021, №010/05/5-459/2021 и №010/05/5-593/2021 и 010/05/5-855/2021, 010/05/5-164/2022, 010/05/5-364/2022, 010/05/5-369/2022, 010/05/5-525/2022, 010/05/5-751/2022, 010/05/5-84/2023, 010/05/5-438/2023 возбужденные в отношении ИП К И.Д. по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, схожих по содержанию с вышеуказанными рекламными уведомлениями.

По результатам рассмотрения дел реклама в виде извещений была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», а ИП К И.Д. был признан их рекламодателем и рекламораспространителем.

При этом в рамках рассмотрения дел №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019 ИП К И.Д. сообщал, что осуществляет деятельность по установке индивидуальных приборов учета воды гражданам, проживающим в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Хабаровске, Омске. Для оказания услуг по установке индивидуальных приборов учета воды ИП КИ.Д. получил патент в налоговом органе (копия патента не приложена). Кроме того, индивидуальный предприниматель сообщил, что в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Омске и Хабаровске осуществляет деятельность по замене и установке индивидуальных приборов учета воды для населения. При этом ИП К И.Д. отмечал, что в случае необходимости оказания услуг по поверке приборов учета воды привлекаются организации, имеющие аккредитацию в данной области, тем самым, подтвердив отсутствие у него соответствующей аккредитации.

С учетом вышеизложенных обстоятельств, по результатам рассмотрения заявлений, 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 16.10.2023 «О возбуждении дела №010/05/5-624/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 15.11.2023.

В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечен ИП К И.Д.

Согласно почтовому уведомлению копию указанного определения 19.10.2023 получила К Л.Ю. (мать ИП К И.Д.), что свидетельствует о надлежащем

уведомлении индивидуального предпринимателя о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела. Однако, в назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП К И.Д. не явился, запрошенные документы на дату рассмотрения дела в адрес Управления не предоставил.

Вместе с тем при рассмотрении настоящего дела комиссия Карельского УФАС России установила необходимость приобщения к материалам настоящего дела заявлений физических лиц, поступивших 18.10.2023 (вх.№5954-ЭП/23), 09.11.2023 (вх.6350-ЭП), 14.11.2023 (вх.№6506-ЭП/23) о распространении в сентябре, октябре и ноябре 2023 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела уведомлений рекламного характера о проведении проверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефонам: 8 (3852) (г.Барнаул), 8 (434) (г.Екатеринбург), 8 (8352) (г.Чебоксары) со ссылками на нормативные правовые акты:

С учетом изложенного, руководствуясь положениями пунктов 31, 41 Правил №1922 определением от 15.11.2023 срок рассмотрения настоящего дела был продлен, дело назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 27.12.2023.

Согласно почтовому уведомлению копия указанного определения получена 22.11.2023 К Л.Ю. (мать ИП К И.Д.), однако, запрошенные документы предприниматель не предоставил, свою явку на рассмотрение дела не обеспечил.

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 – 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 в виде извещений по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Екатеринбурга, Воронежа, Барнаула и Чебоксары;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги поверке/замене приборов учета воды;
- 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 номерам телефонов 8 (343) (г.Екатеринбург), 8 (473) (г.Воронеж), 8 (3852) (г.Барнаул), 8 (352) (г.Чебоксары) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды.

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 соответствии с частью 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).

Поскольку наименование лица, оказывающего услугу по поверке приборов учета воды в извещении указано без организационно-правовой формы и иных регистрационных данных (ИНН, ОГРН и др.), а в предписании информация об юридическом лице отсутствует полностью, не представляется возможным проверить его регистрацию в качестве юридического лица в нормативно установленном порядке.

При этом использование в уведомлениях наименования «ЖилСервис Екатеринбург», «ЖилСервис Воронеж», «ЖилСервис Барнаул», как коммерческого обозначения не допустимо, поскольку оно не ассоциируется с лицом, в действительности оказывающим рекламируемые услуги - ИП К И.Д.

Кроме того, использованные в уведомлении сочетания слов, а именно:

- «УВЕДОМЛЕНИЕ №12339 О ПОВЕРКЕ СЧЕТЧИКА (ОВ) ВОДЫ» «В вашей квартире ЗАКАНЧИВАЕТСЯ срок поверки счетчика (ов) ХОЛОДНОЙ / ГОРЯЧЕЙ ВОДЫ. Показания счетчиков воды, НЕ ПРОШЕДШИХ ПОВЕРКУ, принимать НЕ БУДУТ. Напоминаем, что сверить дату поверки, тип и заводской номер счетчиков Вы можете: 1. В паспорте на счетчик воды. 2. В ГОСРЕЕСТРЕ ФГИС «Аршин». Если Вы уже сделали поверку или замену счетчиков, то звонить не требуется. В соответствии с Федеральным законом от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также по постановлению Правительства РФ от 06.05.2011 №354 индивидуальные приборы учета воды (далее ИПУ) должны пройти обязательную метрологическую поверку в аккредитованных организациях, без проведения которой приборы считаются

непригодными для учета водопотребления», «Для проведения метрологической поверки (продление эксплуатации счетчиков еще на 4-6 лет) НЕОБХОДИМО ЗАРАНЕЕ (т. к. электронная регистрация в госреестре ФГИС «АРШИН» занимает более 40 рабочих дней) ОСТАВИТЬ ЗАЯВКУ по тел... Работы по поверке будут производиться с по ... В случае невыполнения процедуры поверки показания счетчиков воды приниматься к расчету НЕ БУДУТ. Платежи за воду станут осуществляться по нормативу С ПОВЫШАЮЩИМ КОЭФФИЦИЕНТОМ», «ДИСПЕТЧЕРСКАЯ ПОВЕРКА И ЗАМЕНА счетчиков воды ... Обращаем Ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета и несанкционированное вмешательство в работу приборов КАТЕГОРИЧЕСКИ ЗАПРЕЩЕНО», «ЖилСервис», а также графическое исполнение уведомления, сходное с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, в связи с использованием ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов, схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях жилищно-коммунальных служб, в совокупности воспринимаются потребителями рекламы как официальные уведомления о проведении поверки только «ЖилСервис» мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить услуги.

Предписанием является документ, требующий от лица выполнения определенных действий, неисполнение которого влечет для лица юридические последствия.

Использование сочетание слов «Предписание», «индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку...», «приборы учета воды, установленные в вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в обязательной метрологической поверке, без проведения которой приборы считаются непригодными для потребления», «работы по поверке будут проводиться с... по...» в предписаниях, распространяемых в городе Чебоксары, ссылки на нормативные правовые документы, обращение к плательщикам об обязательной метрологической поверке приборов учета воды, схожих по виду и содержанию с предписаниями, применяемыми при осуществлении жилищного надзора, воспринимаются потребителями рекламы как официальные предписания.

Кроме того, из текста рекламных извещений не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника.

Более того, при распространении рекламных уведомлений ИП К И.Д. (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 ЖилСервис, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП К И.Д.) 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.

Согласно пункту 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 К И.Д. отсутствует.

Таким образом, ИП К И.Д. не имеет права оказывать услуги по поверке 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 рекламированием

соответствующей услуги. 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. 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.

Исходя из вышеизложенной информации и сведений, полученных от ПАО «МТС», в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП К И.Д. является рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной информации.

Одновременно комиссия отмечает, что с момента возбуждения настоящего дела в адрес антимонопольного органа продолжали поступать обращения физических лиц из городов Петрозаводска и Вологды о распространении с октября по ноябрь 2023 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела предписаний/извещений рекламного характера о необходимости записаться на поверку приборов учета по вышеобозначенным телефонам, со ссылками на нормативные правовые акты.

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, распространяемую ИП К И.Д. (ИНН) на территории городов Екатеринбурга, Воронежа, Барнаула, Чебоксары в виде уведомлений и предписаний рекламного характера поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП К И.Д., распространявшего рассмотренную рекламу, нарушившим требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП К И.Д. 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

Члены комиссии: