

РЕШЕНИЕ

по делу № 043/05/7-1008/2022

Резолютивная часть решения оглашена 22 декабря 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 30 декабря 2022 года
г. Киров

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее по тексту – Комиссия Кировского УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе: Председателя Комиссии: <...> – заместителя руководителя Управления – начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Кировского УФАС России; Членов Комиссии: <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России, <...>. – ведущего специалиста – эксперта отдела финансовых рынков и рекламы Кировского УФАС России,

рассмотрев дело № 043/05/7-1008/2022, возбужденное по признакам нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе») в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>; адрес регистрации: 185014, Республика Карелия, г. Петрозаводск, ул. <...> (<...> р-н), д. <...>, к. <...>, кв. <...>) по факту распространения в подъезде жилого многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Киров ул. <...>, д. <...>, корп. <...> листовок-извещений, содержащих сведения об обязательной поверке приборов учета воды,

в отсутствие:

индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) – лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступило заявление физического лица от 10.10.2022 № б/н (вх. № 6073 от 11.10.2022) по вопросу нарушения, по мнению заявителя, законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в подъезде жилого многоквартирного дома, расположенного по адресу: г. Киров ул. <...>, д. <...>, корп. <...> листовок-извещений, содержащих сведения об обязательной поверке приборов учета воды.

Заявитель указывает на неправомерность действий организации, именующей себя «ЖКХ-Сервис Киров», поскольку рекламные листовки схожи с официальными

извещениями, направляемыми коммунальной службой.

Федеральная антимонопольная служба письмом от 11.11.2022 № КТ/102776/22 (вх. № 6739 от 11.11.2022) наделила Кировское УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения данной рекламной информации.

Исходя из информации, представленной ПАО «МТС», следует, что абонентский номер 8(8332)<...>, указанный в листовках-извещениях, предоставлен в пользование ИП <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>).

Согласно информации, содержащейся в выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей в отношении ИП <...>, данное лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску.

В соответствии с пунктом 28 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила рассмотрения дел), лицами, участвующими в деле, являются стороны и заинтересованные лица. Сторонами по делу являются заявитель (заявители) и (или) лицо (лица), в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 14 Правил рассмотрения дел в заявлении о нарушении законодательства содержатся наименование и место нахождения заявителя - юридического лица (фамилия, имя, отчество (при наличии) и место жительства заявителя - физического лица).

Согласно части 2 статьи 6 Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» при рассмотрении обращения не допускается разглашение сведений, содержащихся в обращении, а также сведений, касающихся частной жизни гражданина, без его согласия.

Согласно статье 7 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных», операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом.

С учетом вышеизложенных норм, заявитель не привлекался к участию в рассмотрении дела № 043/05/7-1008/2022, поскольку заявитель в своем заявлении не давал согласие на обработку персональных данных, которые подлежат раскрытию в соответствии с пунктом 14 Правил рассмотрения дел.

Определением от 25.11.2022 возбуждено дело № 043/05/7-1008/2022 в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 22.12.2022 в 10 часов 30 минут.

ИП <...> уведомлен надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/7-1008/2022 (согласно информации, содержащейся в отчете об отслеживании отправления с почтовым идентификатором <...> и письме АО «Почта

России» от 21.12.2022 № МР66-15/2517-0032995439 (вх. № 7613 от 21.12.2022), определение от 25.11.2022 вручено адресату 13.12.2022).

На заседание комиссии по рассмотрению дела ИП <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял, документы и сведения, запрошенные определением от 25.11.2022 в материалы дела, не представил.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

В силу пункта 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация следующего содержания:

*«Извещение за октябрь г. * ЖКХ-Сервис Киров* Телефон для справок 8(8332) <...> * 01006604500312-FKR-0586771-1* **ИЗВЕЩЕНИЕ № 6415-14*** Предупреждаем Вас, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008 г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» и Постановлению Правительства РФ от 06.06.2011 № 354, индивидуальные приборы учета воды **ДОЛЖНЫ ПРОЙТИ ОБЯЗАТЕЛЬНУЮ МЕТРОЛОГИЧЕСКУЮ ПОВЕРКУ**, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.*

*Во избежание начисления платы за потребление по общему нормативу, а также в целях соблюдения Федерального Закона, **Вам необходимо согласовать дату и время** процедуры проведения поверки приборов учета воды по телефону 8(8332) <...>.*

Работы по поверке будут проводиться с 03.10 по 31.10. 2022 г.

В случае невыполнения п. 60 Постановления Правительства № 354 произойдет увеличение оплаты за коммунальные услуги на 50 процентов, т.е. расчет будет производиться по нормативу с повышающим коэффициентом 1,5.

Коммунальные услуги	Норматив м3/мес.	Тариф/размер платы руб.	Итого руб.	Повышающий коэффициент	Начислено руб.
ХВС	6.93	45.25	313.93	1.5	470.89
ГВС	4.19	218.88	916.67	1.5	1375.00
Водоотведение	11.12	33.26	369.88	1.5	554.82
Итого по виду услуг			1600.48		2400.71

**пример расчета на 1 чел. в случае истечения межповерочного интервала.*

Категория Плательщика Б Категории (количество просроченных периодов)* А – Добросовестный плательщик* Б – Умеренный плательщик (1-3 мес.)* В – Неплательщик (4-12 мес.)* Г-систематический неплательщик (13-29 мес.)* Д – Агрессивный неплательщик (30 мес. и более).*

Обращаем Ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета и несанкционированное вмешательство в работу приборов КАТЕГОРИЧЕСКИ ЗАПРЕЩЕНЫ!»,

распространенная посредством листовок-извещений в почтовых ящиках по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, корп. <...>, подъезд <...> обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена посредством листовок-извещений;

- адресована неопределенному кругу лиц, поскольку носит неперсонифицированный характер;

- направлена на привлечение внимания к услугам, оказываемым «ЖКХ-Сервис Киров» по поверке приборов учета воды, способствует формированию интереса к рекламируемым услугам и их продвижению на рынке, то есть соответствует требованиям пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара.

Исходя из смысла указанной нормы следует, что сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать, кто оказывает те или иные услуги.

В силу части 7 статьи 5 Федерального закона «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 извещении указано, что предлагаемые услуги оказывает «ЖКХ-Сервис Киров», однако организация с таким наименованием в качестве юридического лица не зарегистрирована.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 8(8332) <...>, может воспользоваться услугами по обязательной метрологической поверке приборов учета воды.

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 177 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 №10 «О применении 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 «ЖКХ-Сервис Киров» в рекламных извещениях использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Кроме того, графическое исполнение извещений, сходное с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, в связи с использованием штрих-кодов; 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 понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении ЖКХ-Сервис Киров мероприятий по поверке приборов учета воды, носящих обязательный характер, а также зачастую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить услуги.

Вместе с тем использование в листовках-извещениях коммерческого обозначения «ЖКХ-Сервис Киров» без указания данных лица, в действительности оказывающего предлагаемые в рекламе услуги, может вводить потребителей в заблуждение относительно исполнителя услуг (ИП <...>), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Комиссия Кировского УФАС России учитывает, что оценка рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями, воспринимающего рекламу буквально. При этом реклама влияет на мотивацию потребителя при выборе товара, побуждая потребителей совершать определенные действия в отношении объекта рекламирования.

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 только у «ЖКХ-Сервис Киров», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП <...>) 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».

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «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://fsa.gov.ru/>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных приборов учета воды, размещенных на сайте Федеральной службы по аккредитации, информация об ИП <...> (либо ЖКХ-Сервис Киров) отсутствует, что подтверждается актом осмотра интернет-ресурса от 28.10.2022 г.

Таким образом, спорная информация нарушает требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель, ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодатель и рекламораспространитель.

На основании пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель-изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, представленной ПАО «МТС», абонентский номер 8 (8332) <...> предоставлен в пользование по договору оказания услуг подвижной связи ИП <...>

Определением от 25.11.2022 у ИП <...> запрашивались документы и сведения, необходимые для полного и всестороннего рассмотрения дела № 043/05/7-

1008/2022, в том числе, копии документов относительно изготовления и распространения листовок-извещений (договоров, заявок, актов оказанных услуг, счетов, платежных поручений). Запрошенные документы и сведения ИП <...> в материалы дела не представлены.

Исследовав материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является ИП <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>), который несет ответственность за нарушение требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Доказательств иного в материалы дела не представлено.

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения дел.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения дел при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку на момент вынесения решения в материалах дела не имеется документального подтверждения добровольного устранения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кировского УФАС России решила выдать индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>).

Руководствуясь статьями 3, 33, 5, 7 и 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 – 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу: «Извещение за октябрь г. * ЖКХ-Сервис Киров* Телефон для справок 8(8332) <...>* 01006604500312-FKR-0586771-1* **ИЗВЕЩЕНИЕ № 6415-14*** Предупреждаем Вас, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008 г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» и Постановлению Правительства РФ от 06.06.2011 № 354, индивидуальные приборы учета воды **ДОЛЖНЫ ПРОЙТИ ОБЯЗАТЕЛЬНУЮ МЕТРОЛОГИЧЕСКУЮ ПОВЕРКУ**, без проведения которой приборы считаются непригодными для учета водопотребления.

Во избежание начисления платы за потребление по общему нормативу, а также в целях соблюдения Федерального Закона, **Вам необходимо согласовать дату и время** процедуры проведения поверки приборов учета воды по телефону 8(8332) <...>.

Работы по поверке будут проводиться с 03.10 по 31.10. 2022 г.

В случае невыполнения п. 60 Постановления Правительства № 354 произойдет увеличение оплаты за коммунальные услуги на 50 процентов, т.е. расчет будет производиться по нормативу с повышающим коэффициентом 1,5.

Коммунальные услуги	Норматив м3/мес.	Тариф/размер платы руб.	Итого руб.	Повышающий коэффициент	Начислено руб.
ХВС	6.93	45.25	313.93	1.5	470.89
ГВС	4.19	218.88	916.67	1.5	1375.00
Водоотведение	11.12	33.26	369.88	1.5	554.82
Итого по виду услуг			1600.48		2400.71

*пример расчета на 1 чел. в случае истечения межповерочного интервала.

Категория Плательщика Б* Категории (количество просроченных периодов)* А – Добросовестный платательщик* Б – Умеренный платательщик (1-3 мес.)* В – Неплатательщик (4-12 мес.)* Г-систематический неплатательщик (13-29 мес.)* Д – Агрессивный неплатательщик (30 мес. и более).

Обращаем Ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета и несанкционированное вмешательство в работу приборов КАТЕГОРИЧЕСКИ ЗАПРЕЩЕНЫ!»,

распространенную посредством листовок-извещений в почтовых ящиках по адресу: г. Киров, ул. Крупской, д. 5, корп. 1, подъезд 1, поскольку она противоречит требованиям пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.