Исх. №ВЧ-08/10062 от 29.09.2023 г.

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

Председатель Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
	<…> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/05/18-926/2023 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламных листовок по почтовым ящикам на территории г. Казани, в многоквартирном жилом доме, под видом квитанции государственных учреждений, что нарушает пункт 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступили обращения (вх.№4393 от 28.04.2023), (вх. №5698/ж от 05.06.2023), представленные <…> и <…>, а также <…> (вх. №6183 от 19.06.2023 г.), <…> (вх. №6961 от 07.07.2023 г., вх.№6489 от 26.06.2023 г.) о распространении в период с апреля месяца 2023 года по май месяц 2023 года предписаний и извещения рекламного характера о проведении проверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефону: <…> со ссылками на нормативные правовые акты.

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

К заявлениям были приложены предписания и извещение следующего вида и содержания.

<…>

<…>

Представленное извещение оформлено 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.

В соответствии с ответом ПАО «МТС», номер <…> (городской номер <…>), который указан в рекламных листовках и по которому потребители должны обратиться, принадлежит ИП Калачеву Ивану Дмитриевичу (<…>).

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

Изучив материалы расследования и нормативную правовую базу, 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 в виде извещений по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городе Казани;

- предназначена для неопределенного круга лиц;

- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по 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»).

Исходя из смысла указанной нормы ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемых товаров.

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.

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, в силу разъяснений, 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).

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона <…> может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды.

Поскольку наименование лица, оказывающее 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.

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 Казань, 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 извещения и предписаний 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 извещений ИП Калачев 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, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП Калачева 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 Калачеве И.Д. отсутствует.

Таким образом, ИП Калачев И.Д. на сегодняшний день 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.

С учетом вышеизложенного и в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП Калачев И.Д. может быть признан рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанных рекламных извещений.

В целях извещения ИП Калачева И.Д. было направлено заказное письмо с определением об отложении рассмотрения дела по адресу регистрации лица: <…>, которое ИП Калачев И.Д. получил лично 15.08.2023, что подтверждается вернувшимся почтовым уведомлением, а также трек-номером (<…>).

Таким образом, ИП Калачева Ивана Дмитриевича надлежащим образом уведомлен о

месте и времени рассмотрения дела. Однако на Комиссии не явился, письменные пояснения не давал.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ИП Калачева И. Д. нарушившим пункт 20 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе», в части распространения в период с апреля месяца 2023 года по май месяц 2023 года предписаний и извещения рекламного характера о проведении проверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефону: <…> со ссылками на нормативные правовые акты. .

Выдать ИП Калачеву И. Д. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе в связи с тем, что не были представлены доказательства прекращения совершения нарушения.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 27 сентября 2023 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии:	<…> – (должностное лицо)
	<…> – (должностное лицо)