

Резолютивная часть решения объявлена 27 сентября 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 10 октября 2017 года.

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

рассмотрев дело №03-02/25-2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <>, по признакам нарушения пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие ИП <>, заявителей, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России из Алтайского и Пермского УФАС России поступили обращения заявителя 1 (вх. от 27.06.2017 №3124), заявителя 2 (вх. от 30.06.2017 №3216) и заявителя 3 (вх. от 30.06.2017 №3216) о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки, а также о необходимости оборудования квартир приборами учета воды. Заявители считают, что правомерность действий организации, называющей себя «Единая Городская служба по учету водоснабжения» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, вызывают сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлениям приложены идентичные листовки (за исключением, даты информационного уведомления и номеров телефонов: 253-786 (г. Барнаул) и 259-20-42 (г. Пермь), выполненные следующим образом: в левом верхнем углу - надпись Единая городская служба по учету водоснабжения; в правом верхнем углу - Повторное извещение, рядом размещена стрелка вниз; под указанной надписью размещена имитация штрих-кода, под которым отражено: Исходящий номер <...> от 22.05.2017; в центре размещены реквизиты и наименования нормативных документов: Федеральный закон от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», Постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354 (ред. от 27.02.2017) «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов».

Текст извещения начинается с обращения «Уважаемый собственник жилого помещения!», далее по тексту: «Доводим до Вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в Вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в обязательной метрологической поверке, без

проведения которой приборы считаются непригодными для водопотребления.

На основании этого обращаем Ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в Вашем доме: работы по поверке будут проводиться с 22 мая по 05 июня 2017 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 259-20-42 (г. Пермь) и 253-786 (г. Барнаул).

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также Постановлению Правительства РФ от 06.05.2011г. №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 поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 259-20-42 (г. Пермь) и 253-786 (г. Барнаул). Обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ!»

Далее извещение в левом нижнем углу подписано «С уважением, Администрация Единой городской службы по учету водоснабжения», в правом нижнем углу - оттиск печати, в центре которой указано «Единая городская служба по учету водоснабжения», по кругу - Федеральный закон №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» *Пермь*/ *Барнаул*.

При этом вышеуказанные листовки, распространяемые в г. Барнауле и г. Перми оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к собственникам.

Из документов, полученных в ходе рассмотрения заявлений, установлено, что номера телефонов 253-786 (г. Барнаул) и 259-20-42 (г. Пермь) ПАО «Вымпелком» выделило ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ» (ИНН <...>; ОГРНИП <...> зарегистр. 04.08.2016; юр.адрес: <...>). Последнее в свою очередь, исполняет обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 01.04.2016 №145-1/2017, заключенного с индивидуальным предпринимателем <>.

Установлено, что ИП <> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.03.2017 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Видом деятельности ИП <> является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

Необходимо отметить, что Карельское УФАС России в письме от 25.08.2017 №03-01/56/3193 сообщило заявителю 1 об отказе в возбуждении дела, поскольку на момент направления данного ответа Карельское УФАС России не располагало достоверными доказательствами, подтверждающими факт изготовления и распространения в г. Барнауле информационных уведомлений ИП <>.

В ответ на запрос Карельского УФАС России от 18.07.2017 №03-01/56/57/2723 ИП <> в письме от 25.08.2017 №50 (вх. от 25.08.2017 №4055) сообщила, что указанные в запросе информационные уведомления изготавливала и распространяла собственными силами. Кроме того, ИП <> пояснила, что, предлагая в листовках оказать услуги по поверке приборов учета воды, действительно у нее отсутствовала аккредитация на совершение поверочных действий. Однако, ИП <> предполагала, что при обращении потребителей будет передавать приборы учета на поверку организации, имеющей право оказывать такие услуги, т.е. будет выступать посредником, не взимая платы за свои услуги. Индивидуальный предприниматель отмечает, что заказы на поверку приборов учета воды в ее адрес не поступали. Из пояснений следует, что ИП <> в 2017 году оказывала только услуги по замене приборов учета воды. Вместе с тем в настоящее время деятельность в городах Барнауле и Перми прекращена, указанные листовки не распространяются.

Следует отметить, что в августе-сентябре 2017 года в адрес Карельского УФАС России из Смоленского, Новосибирского, Удмуртского, Чувашского, Калининградского, Архангельского и Амурского УФАС России поступили заявления физических лиц о распространении в городах Смоленске, Новосибирске, Ижевске, Чебоксарах, Калининграде, Архангельске и Благовещенске информационных уведомлений рекламного характера содержанием аналогичным рассматриваемым листовкам.

По результатам проведенных исследований по указанным фактам, Карельским УФАС России установлено, что телефонные номера 68-90-78 (г. Смоленск), 255-20-79 (г. Новосибирск), 32-27-57 (г. Ижевск), 36-52-06 (г. Чебоксары) 92-6035 (г. Калининград), 42-47-96 (г. Архангельск) и 46-20-10 (г. Благовещенск), указанные в распространяемых информационных уведомлениях, также выделены ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ», которое в свою очередь заключило договор с индивидуальным предпринимателем <> на оказание услуг по приему и обработке входящих телефонных вызовов (call – центра).

В ответ на запросы Карельского УФАС России от 25.08.2017 №03-01/80,81,77,83,84/3178, от 22.09.2017 №03-01/89,97/3522, ИП <> в письмах от 04.09.2017 №12 (вх. №4185), от 05.10.2017 №11 сообщила информацию, аналогичную вышеизложенной из которой следовало, что указанные в запросе информационные уведомления распространяла собственными силами, при этом, по мнению индивидуального предпринимателя,

использование в листовках наименования «Единая городская служба по учету водоснабжения» никак не нарушает действующее законодательство.

Следует отметить, что все листовки, распространяемые в городах Смоленске, Новосибирске, Ижевске, Чебоксарах, Калининграде, Архангельске и Благовещенске также оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к собственникам.

Таким образом, в рамках настоящего дела рассматриваются факты распространения вышеуказанных рекламных листовок в г. Бийске Алтайского края, г. Перми Пермской области, г. Смоленске Смоленской области, г. Новосибирске, Новосибирской области, г. Ижевске Удмуртской Республики, г. Чебоксары Чувашской Республики, г. Калининграде Калининградской области, г. Архангельске Архангельской области и г. Благовещенске Амурской области.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, письменные пояснения ИП <>, 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 (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Барнауле, г. Перми, г. Смоленске, г. Новосибирске, г. Ижевске, г. Чебоксарах, г. Калининграде, г. Архангельске и г. Благовещенске;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по проверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единую городскую службу 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»).

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 253-786 (г. Барнаул), 259-20-42 (г. Пермь), 68-90-78 (г. Смоленск), 255-20-79 (г. Новосибирск), 32-27-57 (г. Ижевск), 36-52-06 (г. Чебоксары) 92-6035 (г. Калининград), 42-47-96 (г. Архангельск) и 46-20-10 (г. Благовещенск) может воспользоваться услугами по проверке 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 рекламных листовках использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в листовках указанного коммерческого обозначения может вводить потребителей в заблуждение относительно действительного исполнителя услуг (ИП <>), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, рассматриваемые рекламные листовки содержат информацию: «... обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки...», «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону....», «обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ».

При этом, толковый словарь <...>и <...> содержит несколько смысловых значений слова «коллективный»: 1. Свойственный коллективу. 2. Общий, совместный, производимый коллективом. 3. Предназначенный для коллектива.

Таким образом, использованные в листовках сочетания слов, а именно: «Единая Городская служба по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «Вам необходимо»; «обращаем ваше внимание, что данное уведомление является ПОВТОРНЫМ» графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации, использование в качестве подписи «Администрация Единой городской службы по учету водоснабжения» и оттиска печати в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой городов Барнаула, Перми Смоленска, Новосибирска, Ижевска, Чебоксаров, Калининграда, Архангельска и Благовещенска коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

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

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у Единой городской службы по учету водоснабжения, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП <>) 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».

С учетом вышеизложенного и в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП <> является рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламодателем 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 в виде листовок с информацией о проведении коллективной процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени проведения процедуры поверки приборов учета воды, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <>, распространившую названную рекламу, нарушившей требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 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.