

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

***. – руководитель управления, председатель Комиссии;

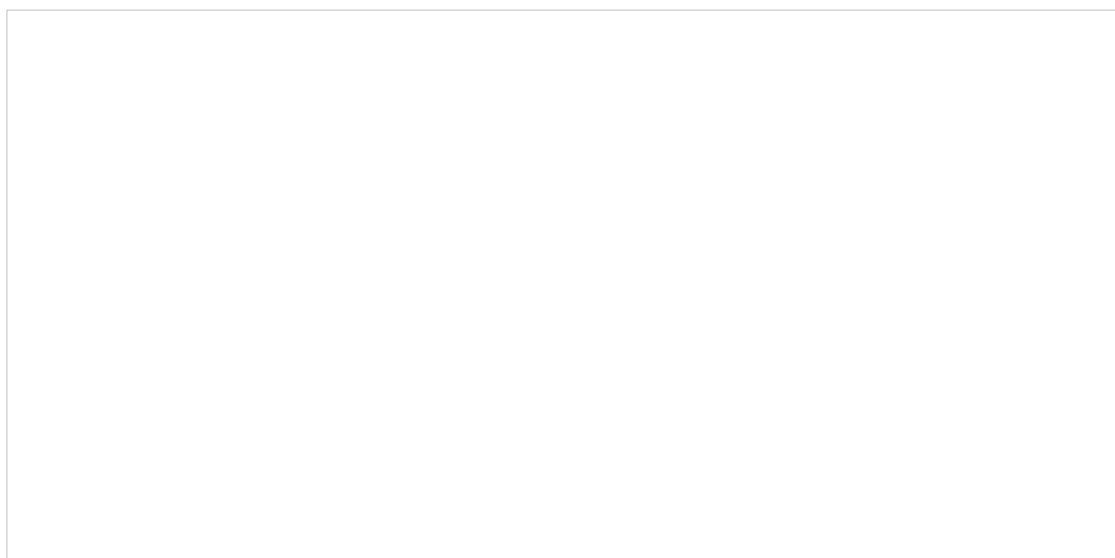
*** – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

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

рассмотрев дело №03-02/11-2018, возбужденное в отношении ИП *** (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегистр. 07.08.2017; <>) и *** (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057; адрес регистрации: <>) по факту распространения в г.Чебоксары Чувашской Республики рекламных листовок о проведении процедуры поверки приборов учета воды, по признакам 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 ИП *** ИП ***и заявителя надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило дело №03-Р-2018, возбужденное Чувашским УФАС России по результатам рассмотрения обращения председателя Совета многоквартирного дома №54 по ул. З. Яковлевой г. Чебоксары <> (вх. от 22.02.2018 №895), о распространении следующей листовки:



Заявитель считает, что организация, распространяющая указанные листовки и предлагающая свои услуги по поверке приборов учета, вводит потребителей в заблуждение относительно реального исполнителя данных услуг.

В ходе рассмотрения заявления Чувашским УФАС России было установлено, что номер телефона 22-85-89 ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») выделило ИП *** (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегистр. 07.08.2017; адрес: <>).

Комиссией Чувашского УФАС России ИП *** признан рекламодателем рассматриваемой рекламы и привлечен к рассмотрению дела №03-Р-2018 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением о возбуждении дела №03-Р-2018 у ИП *** были запрошены необходимые сведения и документы, однако в назначенный срок указанное лицо информацию не предоставило. При этом согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений корреспонденция получена ИП ***, 25.01.2018.

Определением от 27.02.2018 «О принятии дела к производству» указанное дело, возбужденное Чувашским УФАС России, принято к производству, делу присвоен №03-02/11-2018, рассмотрение дела назначено на 14 часов 30 минут 27.03.2018. Кроме того, к рассмотрению дела №03-02/11-2018 в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен также ИП ***

В соответствии с указанным определением ИП ***, и ИП *** надлежало предоставить в срок до 22.03.2018 ряд сведений, документов, необходимых для всестороннего рассмотрения настоящего дела.

ИП ***, в письме от 23.03.2018 (вх. от 27.03.2018 №1427) сообщил о получении указанного определения 22.03.2018 и в связи с необходимостью подготовки большого объема информации ходатайствовал об отложении рассмотрения дела на иную дату и время для подготовки письменной позиции и предоставления соответствующих документов.

Согласно почтовому уведомлению о вручении ИП *** получил вышеуказанное определение 22.03.2018.

На момент рассмотрения настоящего дела 27.03.2018 ИП ***, запрошенные сведения, документы в адрес Карельского УФАС России не предоставил.

С целью соблюдения прав и законных интересов ИП ***, и ИП ***, в соответствии с пунктом 3.47 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного

приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12 (далее - Административный регламент) и пунктом 34 Правил определением от 27.03.2018 рассмотрение дела было продлено и отложено на 15 часов 00 минут 10.05.2018.

Согласно почтовым уведомлениям о вручении указанную корреспонденцию ИП Калачев И.Д. получил 05.04.2018, ИП Хомяк А.В. – 01.04.2018.

Однако, запрошенную информацию ИП ***, ИП *** не предоставили. Рассмотрение дела состоялось в назначенное время и дату в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела ИП ***, и ИП ***

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, рассмотрев материалы дела №03-02/11-20118 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 (извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в г. Чебоксары;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по проверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единая городская служба по обслуживанию ЖКХ»;
- 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 Закона, сведения об изготовителе, продавце услуг являются обязательными, так как потребитель должен знать,

кто оказывает те или иные услуги.

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 нарушение данных правовых норм в тексте вышеуказанной рекламы не содержатся соответствующие действительности сведения о продавце рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в несуществующего как юридическое лицо «Единой городской службе обслуживания ЖКХ».

Кроме того, 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.

В рассматриваемой рекламной листовке, приложенной к заявлению <> из текста следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 22-85-89 (г. Чебоксары), может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает Единая городская служба по обслуживанию ЖКХ.

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 обслуживанию ЖКХ» в рекламной листовке использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем отсутствие в них указания на организационно-правовую форму рекламодавца, его наименования, а использование в листовке указанного коммерческого обозначения не позволяет потребителям сделать вывод о том, кем именно предоставляются рекламируемые услуги.

При этом, из текста рекламной листовки, распространяемой в г. Чебоксары не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично (отсутствует аккредитация), а может предложить только услуги посредника при получении услуги по поверке прибора учета воды.

Кроме того, использованные в листовках сочетания слов, а именно: «Единая Городская служба по обслуживанию ЖКХ», «коллективная поверка приборов учета воды», «Вам необходимо»; «Повторное уведомление» графическое исполнение листовки, сходное с уведомлениями от жилищно-коммунальных служб; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой города Чебоксары мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии нарушения требований не только пункта 20 части 3 статьи 5, а также части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, 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.

Согласно пункту 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.

Необходимо отметить, что 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 Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии по адресу <http://fundmetrology.ru>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды, размещенных на сайте Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии, информация об ИП*** или ИП *** отсутствует.

При этом у организаций или частных лиц, не имеющих аккредитации на право выполнения работ по поверке и техническому обслуживанию водосчетчиков, отсутствует право рекламировать и предлагать услуги по их поверке, либо в случае оказания такими лицами посреднических услуг по поверке приборов учета, в рекламе должно быть указание на предоставление именно посреднических услуг в данной сфере.

Таким образом, вышеуказанное свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламной листовке, распространяемой в г. Чебоксары, также нарушения требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Помимо вышеизложенного необходимо отметить, что Карельским УФАС России ранее в рамках рассмотренного дела №03-02/30-2017 рассматривался факт распространения в разных городах Российской Федерации рекламы в виде листовок с аналогичным текстом и идентичного вида.

При этом в рамках рассмотрения дела №03-02/30-2017 было установлено, что номера телефонов указанные в листовках также были выделены ИП *** который, в свою очередь, исполняет обязательства по обработке входящих вызовов по всем вышеуказанным номерам телефонов в соответствии с договором на оказание услуг call-центра от 23.05.2017, заключённым с индивидуальным предпринимателем*** (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057; адрес регистрации: <>; далее - ИП ***).

Установлено, что ИП *** зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП *** является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

Следует отметить, что листовки рассмотренные в рамках дела №03-02/30-

2017 распространялись в разных городах в 2017 году. По информации и документам, полученным в ходе рассмотрения указанного дела рекламодателем и рекламораспространителем рекламных листовок, был признан ИП Калачев И.Д., реклама в виде рекламных 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 была признана ненадлежащей.

На основании решения ИП Калачеву И.Д. выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, путем прекращения изготовления и распространения ненадлежащей рекламы в виде листовок с использованием в них элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами (штрих-код, ссылки на федеральные законы), с информацией о проведении процедуры коллективной поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования даты и времени проведения процедуры поверки приборов учета воды именно «Единой Городской службой по учету водоснабжения», в том числе без указания в них сведений о непосредственном исполнителе предлагаемых услуг, поскольку отсутствие такой информации может вводить потребителей в заблуждение, тем самым нарушая требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В рамках дела №03-02/30-2017 комиссией Карельского УФАС России не рассматривался факт распространения такого рода рекламных листовок на территории г. Чебоксары/Чувашской Республики. Однако, необходимо обратить внимание, что в резолютивной части решения и предписания не были определены города, регионы, в которых ИП *** обязан прекратить распространение ненадлежащей рекламы в виде листовок, что подразумевает, прекращение таких действий на всей территории Российской Федерации.

Как указано выше листовка, приложенная к заявлению <>, аналогична листовкам, рассмотренным в рамках дела №03-02/30-2017. Кроме того, установлено, что распространялась рекламная листовка в г. Чебоксары в октябре 2017 года, поскольку в ней указан период проведения работы по поверке со 02 октября по 02 ноября 2017 года, а также первое заявление <> о распространении рекламных листовок в г. Чебоксары поступило в Чувашское УФАС России также в октябре 2017 года.

Таким образом, в рамках рассмотрения дела №03-02/30-2017 рассматриваемой рекламе в виде листовки о проведении процедуры поверки приборов учета воды, распространяемой от имени «Единой Городской службой по учету водоснабжения» дана исчерпывающая оценка, продолжение рассмотрения дела №03-02/11-2018 может повлечь повторное признание указанной рекламы ненадлежащей и создать риск привлечения к

административной ответственности ИП *** за одно и то же правонарушение.

При этом пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 N 508 (далее - Правила) предусмотрены случаи, когда производство по делу может быть прекращено, а именно в случаях:

а) неподтверждение в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

б) ликвидация юридического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, если спорное правоотношение не допускает правопреемства;

в) смерть физического лица, которое являлось стороной по делу и совершило действие, содержащее признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

г) вступление в законную силу решения суда, арбитражного суда, в котором дана правовая оценка фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

д) принятие другим антимонопольным органом решения по фактам, явившимся основанием для возбуждения дела;

е) невозможность установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил;

ж) отмена противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, акта органа местного самоуправления до принятия антимонопольным органом решения.

Пунктом 3.56 Административного регламента, предусмотрены аналогичные основания для принятия решения о прекращении рассмотрения дела.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 36 Правил и пунктом 3.56 Административного регламента, комиссия Карельского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу №03-02/11-2018, возбужденное в отношении ИП Хомяка

А.В. (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096) и ИП *** (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057) по признакам нарушения пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» прекратить, в связи с принятием по факту, явившемуся основанием для возбуждения дела решения по делу №03-02/30-2017.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения.