

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

***. – руководитель управления Карельского УФАС России, 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 №010/05/5-130/2019, возбужденное в отношении ИП *** (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегстр. 07.08.2017; адрес: <>) по факту распространения на территории Российской Федерации и в частности на территории городов Ярославля и Петрозаводска рекламных извещений о поверке приборов учета воды с признаками нарушения пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в отсутствие надлежащим образом уведомленных заявителей, ИП ***.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступили обращения <> от 12.01.2019 (вх. от 14.01.2019 №82), <> от 18.01.2019 (вх. 18.01.2018 №221), <>. от 16.01.2019 (письмо Прокуратуры РК от 17.01.2019 №7р-2019, вх. от 24.01.2019 №305), <> от 10.02.2019 (вх. от 11.02.2019 №573), <> от 27.02.2019 (вх. от 27.02.2019 №875), <>от 09.02.2019 (письмо Ярославского УФАС России от 20.02.2019 №1426/04-01, вх. от 28.02.2019 №897) о распространении в январе-феврале 2019 года от имени «Центральной Службы Учета ресурсов» извещений рекламного характера о необходимости согласования даты и времени процедуры поверки приборов учета воды по телефонам: ***(***), *** (***), со ссылками на нормативные правовые акты и с таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам.

Заявители ставят под сомнение правомерность действий организации, именующей себя «Центральной Службы Учета ресурсов» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, указывают на введение потребителей в заблуждение.

К вышеперечисленным заявлениям были приложены идентичные извещения следующего вида и содержания.

Указанные извещения, распространяемые в городах Петрозаводске и

Ярославле, отличались только датами, периодами проведения проверок и номерами телефонов. При этом вышеуказанные извещения оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/ квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к плательщикам, размещение таблицы, имитирующей расчетную таблицу по тарифам, размещаемую в квитанциях.

В ходе рассмотрения заявлений было установлено, что номера телефонов *** (г. Ярославль) и *** (г. Петрозаводск), ПАО «МТС» выделило ООО «Первая энергосберегающая компания» (ИНН 1001314869, ОГРН 1161001061594, зарегистрировано 11.10.2016, адрес регистрации: ***), которое оказывает услуги по обработке телефонных звонков заказчиков (выступает в качестве call-центра), выделило указанный телефонный номер ИП *** (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096 зарегистр. 07.08.2017; адрес: <>), заключив с ним договор от 18.07.2018 на оказание услуг центра обработки вызовов.

Условиями вышеуказанного договора предусмотрена ответственность заказчика за лицензионную, налоговую, сертификационную, антимонопольную, рекламную и т.п. чистоту продуктов и услуг, в связи с реализацией которых Заказчик поручает Обществу выполнение услуг в рамках договоров. При этом само Общество не оказывает услуги по распространению рекламы.

Согласно выписке из ЕГРИП ***, зарегистрирован в качестве ИП 07.08.2017, основным видом деятельности ИП ***, является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В связи с указанным в адрес ИП *** был направлен запрос от 30.01.2019 №03-01/06,07,13/274 с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных листовок. Указанная корреспонденция получена ИП ***. 05.02.2019, однако запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не предоставил.

Здесь необходимо отметить, что Карельским УФАС России решениями от 10.04.2018 и от 20.07.2018 по делам №03-02/02-2018 и №03-02/16-2018 (соответственно) схожая реклама, распространяемая по многоквартирным домам городов Хабаровска, Благовещенска, Барнаула, Смоленска, Архангельска, Мурманска, Улан-Уде, Перми, Ярославля, Ростова-на-Дону, Краснодар, Сыктывкара, Твери, Петрозаводска и другим в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, со ссылками на нормативные правовые акты, признана ненадлежащей. При этом рекламодателями и рекламораспространителями указанных рекламных извещений признаны ИП *** (сменил фамилию на ***) и ИП ***

Кроме того, помимо вышеуказанных дел Карельским УФАС России

рассмотрено дело №03-02/36-2018, возбужденное по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, а также о проведении коллективного оснащения квартир многоквартирных домов индивидуальными приборами учета в отношении, в том числе ИП *** Представленные в материалы дела №03-02/36-2018 извещения были схожи по содержанию с рассматриваемыми извещениями, а именно: штрих код, ссылки на нормативные документы, таблицы расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов, схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях, номера телефонов *** (г. Ярославль) и *** (г. Петрозаводск) аналогичные номерам телефонов, указанных в рассматриваемых в настоящее время извещениях. Исключение составляет указанное в извещениях коммерческое наименование. Так, извещения, рассмотренные в рамках дела №03-02/36-2018, распространялись от имени «Городского Центра Учета Водопотребления», а рассматриваемые в настоящем деле - от имени «Центральной Службы Учета ресурсов».

При этом в рамках рассмотрения дела №03-02/36-2018 ИП *** сообщил, что осуществляет деятельность по установке индивидуальных приборов учета воды гражданам, проживающим в городах: Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березники, в том числе по заявкам, принятым ООО «Первая энергосберегающая компания», согласно заключенному с обществом договору оказания услуг call-центра, по номерам телефонов, указанным в извещениях *** (г. Ярославль), *** (г. Петрозаводск), *** (г. Ростов-на-Дону), *** (г. Пермь), *** (Березники). Для оказания услуг по установке индивидуальных приборов учета воды ИП *** получил патент в налоговом органе (копия патента не приложена). Кроме того, индивидуальный предприниматель сообщает, что имеет аккредитацию на осуществление деятельности в области обеспечения единства измерения для выполнения работ и (или) оказания услуг по поверке средств измерения (копия аттестата аккредитации №РА.RU.320044 выдан 29.03.2018 приложена к письму).

По результатам рассмотрения дела №03-02/36-2018 ИП *** был признан рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанных извещений, распространяемых на территории Российской Федерации, в том числе в городах Петрозаводске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Перми, Березники, а сама реклама ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

ИП *** было выдано предписание, согласно которому ему необходимо было прекратить изготовление и распространение ненадлежащей рекламы в виде извещений с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами (штрих-код, ссылки на федеральные законы, таблицы, имитирующей расчетную таблицу по тарифам, размещаемую в квитанциях

ЖКХ) с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости обратиться для оформления проведения процедуры поверки приборов учета воды именно в «Единую Городскую службу по учету водоснабжения» или «Городского центра по учету водопотребления» без указания в них сведений о непосредственном исполнителе предлагаемых услуг.

Во исполнение указанного предписания ИП ***, в письме (вх. от 01.02.2019 №443) сообщил, что прекратил изготовление и распространение ненадлежащей рекламы в виде извещений по которым вынесено предписание по делу №03-02/36-2018, ем самым также признав факт их распространения ранее.

С учетом вышеуказанного, по результатам рассмотрения материалов из территориальных антимонопольных органов, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и с пунктом 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 №508 (далее – Правила) определением от 13.03.2019 «О возбуждении дела №010/05/5-130/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 12.04.2019. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечен ИП ***

Согласно почтовому уведомлению ИП ***, получил копию указанного определения 01.04.2019.

Однако, в назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП *** не явился, запрошенные документы в адрес Управления не предоставил.

В ходе рассмотрения дела, комиссия приобщила к материалам настоящего дела заявления физического лица и депутата Кировской городской Думы шестого созыва, поступивших из Кировского УФАС России (вх. от 15.03.2019 №1204, вх. от 12.02.2019 №593); физических лиц, поступившие из Пермского УФАС России с письмами от 29.03.2019 №03757-19 (вх. от 01.04.2019), от 10.04.2019 №04478-19 (вх. от 11.04.2019 №1816); Тверского УФАС России с письмом от 21.02.2019 №04-3/2-742ВФ (вх. от 22.02.2019 №787); Ростовского УФАС России с письмом от 28.03.2019 №4624/04 (вх. от 05.04.2019 №1731) по факту распространения в г. Кирове Кировской области, г.Твери Тверской области, г. Перми Пермского края и г. Волгодонске Ростовской области аналогичных извещений рекламного характера «Центральной Службы Учета ресурсов» о проведении в разные периоды времени проверок приборов учета и необходимости согласования даты и времени поверки по телефонам *** (г.Тверь), *** (г. Пермь), *** (г. Киров) и *** (г.Волгодонск) со ссылками на нормативно-правовые акты. В ходе проведенных расследований

установлено, что указанные телефонные номера выделены ООО «Первая энергосберегающая компания», которое в свою очередь исполняет обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 21.07.2018, заключенного с индивидуальным предпринимателем ***, на оказание услуг по приему и обработке входящих телефонных вызовов (call – центра).

С учетом изложенного комиссия Карельского УФАС России руководствуясь пунктами 27, 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 №508 (далее – Правила), с целью соблюдения законных прав и интересов ИП *** определением от 12.04.2019 «Об отложении рассмотрения дела №010/05/5-130/2019 и продлении срока его рассмотрения» рассмотрение дела отложила 15 часов 00 минут 23.05.2019, запросив у ИП ***, дополнительные сведения, документы и пояснения по фактам распространения рассматриваемых извещений в вышеперечисленных городах.

Копия определения получена 29.04.2019 по адресу регистрации ИП *** его представителем по доверенности <>, однако запрошенные документы, сведения в адрес Карельского УФАС России не представлены.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, рассмотрев материалы дела №010/05/5-130/2019, 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.

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.

Рассматриваемая информация:

- публично распространена в печатном виде (извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городах Ярославле, Петрозаводске, Кирове, Твери, Перми и Волгодонске;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по проверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Центральная Служба Учета ресурсов»;
- 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 продавцах рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения услуги - метрологической проверки приборов учета воды собственниками жилых помещений в несуществующем как юридическое лицо «Центральной Службе Учета ресурсов».

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 *** (г. Ярославль), *** (г.Петрозаводск), *** (г.Тверь), *** (г. Пермь), *** (г. Киров) и *** (г.Волгодонск) может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Центральная Служба Учета ресурсов».

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 «Центральная Служба Учета ресурсов» в рекламных извещениях использована в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в извещениях указанных коммерческих обозначений 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.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно: «Центральная Служба Учета ресурсов», «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону...», «...во избежание начисления платы за потребление воды по общему нормативу...», «...Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения проверки...», «работы по поверке будут проводиться...» «обращаем ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета, а также нарушение на них пломб, категорически запрещено!», «ПОВТОРНОЕ ИЗВЕЩЕНИЕ» графическое исполнение извещения,

сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; размещения в извещениях таблиц расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами размещаемыми в квитанциях, в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении только указанными службами в городах Ярославле, Петрозаводске, Кирове, Твери, Перми и Волгодонске мероприятий по проверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо идти оплачивать услуги.

Кроме того, из текста рекламных извещений, распространяемых ИП С*** в городах Ярославле, Петрозаводске, Кирове, Твери, Перми и Волгодонске не следует, что лицо, предлагающее услуги по проверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника при получении услуги по проверке 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 лица, производящего проверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой проверки только у «Центральной Службы Учета ресурсов», 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».

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. 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, исходя из сведений, полученных от ООО «Первая энергосберегающая компания» в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП *** является рекламодателем и рекламораспространителем 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 ИП *** (ИНН 100123640701; ОГРНИП 317100100009096) на территории Российской

Федерации, в том числе в городах Ярославле, Петрозаводске, Кирове, Твери, Перми и Волгодонске в виде извещений рекламного характера о проведении проверок приборов учета воды в разные периоды времени, со ссылками на нормативные правовые акты и таблицами расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях на оплату коммунальных услуг, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП ***. распространявшего названную рекламу, нарушившими 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.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии
