

ИП К.

Заявитель 1, г. Воронеж

Заявитель 2, г. Новосибирск

Заявитель 3, г. Пенза

Заместителю главы города Пензы <...>

ул. Мира, 37, г. Пенза, 440046

Заявитель 5, г. Пенза

Заявитель 6, г. Новосибирск

Заявитель 7, г. Иваново

Заявитель 8, г. Орел

ТОООЗПП «Потребсоюз»

ул. Первомайская, д.8, оф. 514, г. Тюмень,
625000

Заявитель 10, г. Калининград

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела №010/05/5-164/2022 по признакам нарушения
законодательства

Российской Федерации о рекламе

11 марта 2022 года
Петрозаводск

г.

Председатель комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе <...> - заместитель руководителя Карельского УФАС России, рассмотрев материалы по факту распространения на территории городов Пензы, Воронежа, Новосибирска, Орла, Иванова, Тюмени и Калининграда извещений, содержащих информацию о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды, содержащих признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Карельского УФАС России поступили обращения Заместителя главы города Пензы <...> от 21.12.2021 №56, <> от 27.12.2021 и <> от 27.12.2021 (с письмом Пензенского УФАС России от 27.12.2021 №4683-2, вх. от 10.01.2022 №13), <> от 30.11.2021 (с письмом Новосибирского УФАС России от 27.12.2021 №06-17399, вх. от 14.01.2022 №143); <> от 16.01.2022 из г. Новосибирска (вх. 17.01.2022 №161), <> (с письмом Воронежского УФАС России от 24.01.2022 №АЛ/492/22, вх. 25.01.2022 №326), <> от 31.01.2022 (с письмом Ивановского УФАС России от 07.02.2022 №03-36/470, вх. от 17.02.2022 №770), <> от 31.01.2022 (с письмом Орловского УФАС России от 21.02.2022 №680/04, вх. от 21.02.2022 №808), ТОООЗПП «Потребсоюз» от 09.01.2022 (с письмом Тюменского УФАС России от 11.02.2022 №ИВ/901, вх. от 28.02.2022 №903), <> из г. Калининграда (с письмом Прокуратуры РК от 21.02.2022 №7-132-2022/20860001/Исорг198-22, вх. от 21.02.2022 №817) о распространении в октябре, ноябре, декабре 2021 года и январе 2022 года в городах Пензе, Воронеже, Новосибирске, Орле, Иванове, Тюмени и Калининграде от имени «Центра Метрологии ЖКХ» извещений рекламного характера, идентичных друг другу, с информацией о необходимости оставить заявку на проведение специалистами указанного центра работ по поверке/замене приборов учета воды по телефонам: 8 (8412) 22-98-28 (г. Пенза), 8 (473) 258-91-19 (г. Воронеж), 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (4932) 367-763 (г. Иваново), 8 (4862) 48-84-00 (г. Орел), 8 (3452) 38-44-77 (г. Тюмень), 8 (4012) 67-71-81 (г. Калининград), со ссылками на нормативные правовые акты и с таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам.

Заявители ставят под сомнение правомерность действий организации, именующей себя «Центром Метрологии ЖКХ» и предлагающей свои услуги навязчивой форме, указывают на введение их в заблуждение.

К заявлениям были приложены извещения следующего вида и

В указанных извещениях, распространяемых в вышеперечисленных городах, отличались в основном номера телефонов, периоды (октябрь, ноябрь, декабрь) 2021 года и январь 2022 года, исходящие даты (25.10.2021, 08.11.2021, 01.12.2021, 06.12.2021, 13.12.2021, 24.01.2022 и т.д.) и срок, до которого необходимо оставить заявку.

При этом все 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, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости коммунальной услуги по тарифам и по нормативам.

По информации ПА О «МТС» номера телефонов: 8 (8412) 22-98-28 (г. Пенза), 8 (473) 258-91-19 (г. Воронеж), 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (4932) 367-763 (г.Иваново), 8 (4862) 48-84-00 (г. Орел), 8 (3452) 38-44-77 (г. Тюмень), 8 (4012) 67-71-81 (г.Калининград) выделены индивидуальному предпринимателю К ().

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

В связи с указанным в адрес ИП К. направлялся запрос от 31.01.2021 №03-01/6,7,5,8,10/389 (корреспонденция получена адресатом 21.02.2022) с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных извещений, однако, запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не предоставил.

Здесь также необходимо отметить, что Карельским УФАС России ранее рассмотрены дела №03-02/02-2018, №03-02/16-2018, №03-02/36-2018, №010/05/5-207/2019, №010/05/5-733/2019, №010/05/5-1/2020, №010/05/5-74/2020 №010/05/5-149/2021, №010/05/5-199/2021, №010/05/5-459/2021 и №010/05/5-593/2021 и 010/05/5-855/2021, возбужденные в отношении ИП К. по факту распространения рекламы в виде извещений с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, схожих по содержанию с вышеуказанными рекламными извещениями.

По результатам рассмотрения вышеперечисленных дел реклама в виде извещений была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О

рекламе», а ИП К. был признан их рекламодателем и рекламодателем.

При этом в рамках рассмотрения дел №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019 ИП К. сообщал, что осуществляет деятельность по установке индивидуальных приборов учета воды гражданам, проживающим в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Хабаровске, Омске. Для оказания услуг по установке индивидуальных приборов учета воды ИП К. получил патент в налоговом органе (копия патента не приложена). Кроме того, индивидуальный предприниматель сообщил, что в городах Оренбурге, Смоленске, Улан-Удэ, Омске и Хабаровске осуществляет деятельность по замене и установке индивидуальных приборов учета воды для населения. При этом ИП К. отмечал, что в случае необходимости оказания услуг по поверке приборов учета воды привлекаются организации, имеющие аккредитацию в данной области, тем самым, подтвердив отсутствие у него соответствующей аккредитации.

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 городах Пензе, Воронеже, Новосибирске, Орле, Иванове, Тюмени и Калининграде;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги - «Центром метрологии 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 «Центре метрологии ЖКХ».

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 8 (8412) 22-98-28 (г. Пенза), 8 (473) 258-91-19 (г. Воронеж), 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (4932) 367-763 (г. Иваново), 8 (4862) 48-84-00 (г. Орел), 8 (3452) 38-44-77 (г. Тюмень), 8 (4012) 67-71-81 (г. Калининград), может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Центр Метрологии 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 «Центр метрологии ЖКХ» в рекламных извещениях использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в извещениях указанного коммерческого обозначения без указания данных лица, в действительности оказывающего предлагаемые в рекламе услуги, может вводить потребителей в заблуждение относительно исполнителя услуг (ИП К.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно, «Извещение за ...2021», «Центр Метрологии ЖКХ», «Оповещаем Вас о том, что согласно постановлению...», «в связи с тем, что истек срок поверки, ЦМ ЖКХ ставит Вас в известность о том, что в соответствии с Федеральным законом..., постановлением...индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными...», «для проведения поверки водозмерительного прибора сертифицированными специалистами ЦМЖКХ с соблюдением методики поверки и внесения сведений в единый реестр Госстандарта (ФГИС АРШИН) Вам необходимо оставить заявку в срок...», «запись проводится по номеру...», «В случае не выполнения предписания до истечения срока поверки водомера, начисления по вашему адресу будут осуществляться по норме приведенной в таблице», «предписание выдал: Абрамов А.Ф.», а также 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 только обозначенным Центром в городах Пензе, Воронеже, Новосибирске, Орле, Иванове, Тюмени и Калининграде мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить услуги.

Кроме того, потребители считают, что услуга по поверке счетчиков оказывается только «Центром Метрологии ЖКХ», в том числе по причине использования в наименовании словосочетания «Центр метрологии», созвучного с наименованиями региональных центров стандартизации, метрологии и испытаний, имеющих во всех регионах и аккредитованных на осуществление поверки измерительных приборов, а именно: Федеральное бюджетное учреждение «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Воронежской области» (сокращенно ФБУ «Воронежский ЦСМ»), ФБУ «Новосибирский ЦСМ», ФБУ «Калининградский ЦСМ», ФБУ «Тюменский ЦСМ» и т.д.).

Помимо этого, из текста рекламных извещений 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 лица, производящего поверку счетчиков воды, а также срочности и необходимости такой поверки только у Центра Метрологии ЖКХ, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП К.) 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.

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.

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 К. отсутствует.

Таким образом, ИП К. 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. 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 К. может быть признан рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанных рекламных извещений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №010/05/5-164/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявители:

- Заявитель 1 г. Воронеж;
- Заявитель 2, г. Новосибирск;

- Заявитель 3 г. Пенза;
- Заместитель главы города Пензы <...> (ул. Мира, 37, г. Пенза, 440046);
- Заявитель 5;
- Заявитель 6, г. Новосибирск;
- Заявитель 7, г. Иваново;
- Заявитель 8, г. Орел;
- ТОООЗПП «Потребсоюз» (ул. Первомайская, д.8, оф. 514, г. Тюмень, 625000);
- Заявитель 10, г. Калининград, 236000),

ЛИЦО, В ДЕЙСТВИЯХ КОТОРОГО СОДЕРЖАТСЯ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О РЕКЛАМЕ: ИП К..

3. Назначить дело №010/05/5-164/2022 к рассмотрению на 11.04.2022 в 15 часов 00 минут по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д. 1-А, каб. 518.

4. ИП К. до **04.04.2022** (включительно) представить следующие сведения, документы (в надлежаще заверенных копиях):

- сведения об оказании ИП К. услуг по установке индивидуальных приборов учета воды и их поверке на территории указанных в определении населенных пунктах в 2021 году и прошедшем периоде 2022 года;
- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по изготовлению, распространению на территории обозначенных в определении населенных пунктов извещений рекламного характера от имени «Центра Метрологии ЖКХ» (приложенной к настоящему запросу), либо указание на то, что их изготовление, распространение осуществлялось собственными силами;
- правовое обоснование указания на извещениях/предупреждениях наименования «Центр Метрологии ЖКХ», с приложением подтверждающих документов наделения статусом «Центра Метрологии», в том числе подтверждающие государственную регистрацию Центра и аккредитацию на поверку приборов учета, либо указание об отсутствии таковых;
- правовые основания оформления рекламных извещений/предупреждений 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;
- договоры выполнения работ (оказания услуг) по поверке приборов учета, заключенные с аккредитованными учреждениями, организациями на поверку приборов учета в вышеперечисленных населенных пунктах;
- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета и договоров на оказание услуги по поверке приборов учета воды в 2021 году и прошедшем периоде 2022

года на территории в городов Пензы, Воронежа, Новосибирска, Орла, Иванова, Тюмени и Калининграда и/или др. населенных пунктов Пензенской, Воронежской, Новосибирской, Орловской, Ивановской, Тюменской и Калининградской областей (с разбивкой по городам/населенным пунктам);

- сведения о причинах не размещения в указанных извещениях информации об ИП К.;
- сведения о лице, подписавшем предписание - <...> (ФИО, должность) с приложением копии трудового договора или иного документа, подтверждающего трудовые отношения с «Центром Метрологии ЖКХ» и/или ИП К.;
- иные сведения (информация), способные оказать влияние на результат рассматриваемого дела.

Явка ИП К. для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе обязательна. При себе иметь документы удостоверяющие личность.

Предупредить лиц, участвующих в рассматриваемом деле, что отказ или несвоевременное направление государственному органу сведений (информации), представление которых предусмотрено законом, а равно представление таких сведений в неполном объёме или искажённом виде, влечёт наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей (часть 6 статьи 19.8 КоАП РФ).