

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 Петрозаводска и Ярославля 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 с письмом Удмуртского УФАС России от 18.01.2019 №ЕС01-1704/285э поступило обращение <> от 16.01.2019 (вх. от 18.01.2019 №217) о распространении в январе 2019 года от имени «Центральной Службы Учета ресурсов» извещений рекламного характера о необходимости согласования даты и времени процедуры поверки приборов учета воды по телефону 8 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск) со ссылками на нормативные правовые акты и с таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам.

Заявитель ставит под сомнение правомерность действия организации, именующей себя «Центральной Службой Учета ресурсов» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, указывают на введение потребителей в заблуждение.

К указанному заявлению было приложено извещение следующего вида и содержания.

Указанное извещение, распространяемое в городе Ижевске и в частности по почтовым ящикам дома №218 ул. Коммунаров, оформлено 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.

Согласно документам, имеющимся в Карельском УФАС России, номер телефона 8 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск), ПАО «МТС» выделило ООО «Первая энергосберегающая компания» (ИНН 1001314869, ОГРН 1161001061594, зарегистрировано 11.10.2016, адрес регистрации: наб. Варкауса, д. 9, корп. 4, кв. 6, г. Петрозаводск).

В свою очередь ООО «Первая энергосберегающая компания» оказывает

услуги по обработке телефонных звонков заказчиков, т.е. выступает в качестве call-центра. При этом вышеуказанный телефонный номер выделен обществом ИП Фарутину А.А. (ИНН 100120297701, ОГРНИП 318000100006553, <>) согласно заключенному договору от 18.07.2018 на оказание услуг центра обработки вызовов.

Согласно выписке из ЕГРИП Фарутин А.А. зарегистрирован в качестве ИП 06.03.2018, основным видом деятельности ИП Фарутина А.А. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

В связи с указанным в адрес ИП Фарутина А.А. был направлен запрос от 30.01.2019 №03-01/08/281 с целью установления лица, являющегося рекламодателем, рекламораспространителем указанных листовок. Указанная корреспонденция получена ИП Фарутиным А.А. 13.02.2019, однако запрошенные сведения (информацию) индивидуальный предприниматель не предоставил.

Здесь необходимо отметить, Карельским УФАС России рассмотрено дело №03-02/43-2018, 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 ИП Фарутина А.А. Представленные в материалы дела №03-02/43-2018 извещения были схожи по содержанию с рассматриваемыми извещениями, а именно в них также имелись штрих код, ссылки на нормативные документы, таблицы расчетов стоимости коммунальных услуг с применением нормативов схожих по виду и содержанию с таблицами, размещаемыми в квитанциях, номер телефона 8 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск) аналогичный номеру телефону, указанному в рассматриваемом в настоящее время извещении. Исключение составляет указанное в извещениях коммерческое наименование. Так извещения, рассмотренные в рамках дела №03-02/43-2018 распространялись от имени «Городского Центра Учета Водопотребления», а распространяемые в настоящее время - от имени «Центральной Службы Учета ресурсов».

По результатам рассмотрения дела №03-02/43-2018 решением от 18.02.2019 ИП Фарутин А.А. был признан рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанных извещений, распространяемых на территории Российской Федерации, в том числе в городах Ижевске, Чебоксарах, Калуге, Кургане, Архангельске, Благовещенске, Новосибирске, а сама реклама ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

ИП Фарутину А.А. 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.

Изучив материалы расследования и нормативную правовую базу, можно сделать следующие выводы.

Пунктом 1 статьи 3ФЗ «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 извещения по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов в городе Ижевске;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Центральной Службы 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 продавце рекламируемых услуг, а содержатся сведения о возможности проведения не существующей как юридическое лицо «Центральной Службой Учета ресурсов» услуги - метрологической поверки приборов учета воды собственниками жилых помещений.

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 (3412) 57-61-65 (г. Ижевск), может воспользоваться услугами 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 использовано 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 Фарутина А.А.), в связи с отсутствием в них соответствующей информации.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно: «Центральной Службы Учета ресурсов», «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону...», «...во избежание начисления плат 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 извещений, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации; размещения в листовках 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 указанными службами в городе Ижевске мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо идти оплачивать услуги.

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 Центральной Службы Учета ресурсов, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП Фарутина А.А.) 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 Фарутине А.А. отсутствует.

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».

Таким образом, ИП Фарутин А.А. на сегодняшний день не имеет права осуществлять поверку приборов учета воды, а, следовательно, и рекламировать данные услуги.

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 Фарутин А.А. может быть признан рекламодателем и рекламодателем 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,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу №010/05/5-139/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

заявители:

- <>,

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ИП Фарутин А.А. (ИНН 100120297701, ОГРНИП 318000100006553, <>).

3. Назначить дело №010/05/5-139/2019 к рассмотрению **на 15.04.2019 в 15 часов 00 минут по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д. 1-А, каб. 518.**

4. **ИП Фарутину А.А. до 10.04.2019 (включительно)** представить следующие сведения (в надлежаще заверенных копиях):

- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по изготовлению, распространению на территории г. Ижевска Удмуртской Республики извещений рекламного характера от имени «Центральной службы учета ресурсов» (приложенных к настоящему запросу), либо указание на то, что их изготовление, распространение осуществлялось собственными силами;

- правовое обоснование указания на извещениях/информационных уведомлениях наименования «Центральной службы учета ресурсов» с приложением подтверждающих документов;

- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета и договоров на оказание услуги по

поверке приборов учета воды в прошедший период 2019 года на территории г. Ижевска и/или др. населенных пунктов Удмуртской Республики (с разбивкой по городам/населенным пунктам);

- договоры выполнения работ (оказания услуг) поверки приборов учета, заключенные с аккредитованными учреждениями, организациями на поверку приборов учета в г. Ижевске;

- в случае оказания услуг в качестве call-центра - копии договоров на оказание услуг по обработке телефонных вызовов с абонентского номера 8 (3412) 57-61-65 (г.Ижевск), заключенных с хозяйствующим субъектом (индивидуальным предпринимателем и/или юридическим лицом), осуществляющим деятельность по установке, поверке индивидуальных приборов учета воды на территории г. Петрозаводска Республики Карелия в прошедшем периоде 2019 года, либо указание на отсутствие таковых;

- сведения о причинах не размещения в указанных извещениях информации об ИП Фарутине А.А.;

- иные сведения (информация), способные оказать влияние на результат рассматриваемого заявления.

Явка ИП Фарутин А.А. 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 (ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ).