

РЕШЕНИЕ

по делу №03-02/10-2016

16 мая 2016 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 04 мая 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 16 мая 2016 года.

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

<...>

рассмотрев дело №03-02/10-2016, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <>, по признакам нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13 июня 2006 года №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие <>, заявителей, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило обращение <>., направленное Кировским УФАС России с письмом от 21.01.2016 №202/04 (вх. от 02.02.2016 №388), о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки. Заявитель считает, что правомерность действий организации, называющей себя «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» и предлагающей свои услуги по поверке приборов учета воды в навязчивой форме, вызывает сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлению приложена листовка, содержащая следующую информацию:

«ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения Информационное уведомление №6 от 16.11.2015 Федеральный закон Российской Федерации от 26 июня 2008 г. №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений».

Уважаемый собственник жилого помещения!

Доводим до вашего сведения, что приборы учета воды, установленные в вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в метрологической поверке. На основании этого обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки приборов учета воды в вашем доме.

Работы по поверке будут производиться с 16 ноября по 16 декабря 2015 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей

эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 43-16-16.

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008 №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а также постановлению Правительства РФ от 06.05.2011 №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 проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 43-16-16».

При этом листовка оформлена с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении платежных документов жилищно-коммунальными службами на оплату соответствующих услуг.

Из документов, представленных Кировским УФАС России, следовало, что номер телефона 43-16-16 зарегистрирован на ООО «РусЭнергоУчет» (письмо ОАО «Мобильные ТелеСистемы» от 13.01.2016 №П 03/0005и).

ООО «РусЭнергоУчет» в письме от 16.02.2016 №7 (вх. №653), отвечая на запрос Карельского УФАС России (от 05.02.2016 №03-01/08/09/374), сообщило, что в рамках договора на оказание услуг call-центра от 01.01.2016 №144/КЦ-2016, заключенного с индивидуальным предпринимателем <> указанным номером пользовалось данное лицо.

Вместе с тем, следует отметить, что рассматриваемые информационные уведомления датированы 16.11.2015, однако, договор, представленный ООО «РусЭнергоУчет», заключен с ИП <> 01.01.2016, т.е. в период с 16.11.2015 по 01.01.2016 телефонный номер <...> -16-16 принадлежал обществу и ИП <> не использовался.

В связи с чем, с целью уточнения данных ООО «РусЭнергоУчет» письмом без даты и номера (вх. от 04.04.2016 №1480) сообщило, что в 2015 году номер телефон 43-16-16 был предоставлен ИП <>, приложив копию договора от 01.01.2015 №121-2/2015, заключенного с ИП <>, на оказание услуг центра обработки вызовов.

Следует отметить, что 01.12.2015 (вх. №6188) из Прокуратуры Республики Карелия поступило заявление депутата Думы Великого Новгорода <> по вопросу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в распространяемых в г. Великий Новгород листовках идентичны по содержанию с вышеуказанной листовкой (г. Киров), за исключением, даты и номера информационного уведомления (№3 от 14.04.2015), периода, указанного в нем (с 14 сентября по 14 октября 2015 года) и номера телефона (60-25-25).

При этом согласно полученным в ходе расследования материалам телефонный номер <...> -25-25 ООО «РусЭнергоУчет» предоставило ИП <> по договору от 01.01.2015 №3/1 на оказание услуг центра обработки вызовов.

Тем не менее, на момент направления ответа <> Карельское УФАС России не располагало достоверными доказательствами, подтверждающими факт

изготовления и распространения в г. Великий Новгород информационных уведомлений ИП <>.

За пределами срока рассмотрения заявления <> в адрес Карельского УФАС России поступило письмо ИП <> от 05.02.2016 №2 (вх. от 09.02.2016 №507), из которого следовало, что указанные в запросе информационные уведомления распространял собственными силами, при этом, по мнению индивидуального предпринимателя использования в них наименования «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» никак не нарушает действующее законодательство.

По результатам рассмотрения заявлений, 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 04.04.2016 «О возбуждении дела №03-02/010-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 13.05.2016. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, был привлечен ИП <>

В соответствии с указанным определением ИП <> в срок до 22.04.2016 (включительно) надлежало представить следующие сведения (в надлежаще заверенных копиях):

- письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативно-правовые акты;
- сведения об оказании ИП <> услуг по установке индивидуальных приборов учета воды и их поверке на территории г. Киров в 2015 году;
- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по распространению на территории г. Киров сведений информационного характера в виде информационных уведомлений о поверке приборов учета воды с указанием наименования «ВОДОКОНТРОЛЬ Городская служба по учету водоснабжения» и номера телефона 43-16-16, либо указание на то, что их распространение осуществлялось собственными силами;
- договоры выполнения работ (оказания услуг) поверки приборов учета, заключенные с аккредитованными учреждениями, организациями на поверку приборов учета в г. Кирове и г. Великом Новгороде;
- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета и договоров на оказание услуги по поверке приборов учета за 2015 год на территории г. Киров;
- иную имеющуюся информацию и документы, которые могут способствовать принятию всестороннего, полного и объективного решения по данному делу.

Письмом от 22.04.2016 №34 (вх. от 22.04.2016 №1882) ИП <> указал, что в своих уведомлениях только доводит до потребителей информацию о нормативных

документах, согласно которым в определенных случаях для потребителей могут наступить негативные последствия в части увеличения размеров тарифов при оплате за потребление воды. Кроме того, по мнению ИП <>, рассматриваемые в рамках настоящего дела листовки являются информационными материалами, а не рекламой, так как в них он только доводит до потребителей информацию о нормативных документах и о то, что существует понятие «поверка приборов».

При этом из объяснений ИП <> следует, что он не согласен с выводами определения о наличии в его действиях нарушения пункта 20 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», поскольку интересующую информацию любой желающий может получить по телефону, указанному в листовках.

По вопросу использования в листовках наименования «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» ИП <> отметил, что он вправе использовать любое коммерческое наименование в том числе вышеуказанное словосочетание.

ИП <>, объясняя факт использования в листовке словосочетания «график коллективной поверки» сообщил, что, применял данную фразу в качестве предложения направить коллективную заявку в фирму осуществляющую поверку счетчиков.

Из письма ИП <> следует, что, предлагая в листовке оказать услуги по поверке приборов учета воды, действительно у него отсутствовала аккредитация на совершение поверочных действий. Однако, ИП <> представил договор от 01.01.2015 №01-ПВ, заключенный с ООО «МЕТЕР» согласно которому ИП <> выступая в качестве заказчика поручает ООО «МЕТЕР» выполнять работы периодической поверки средств измерений, перечисленных в Приложении №1 к договору. Из договора следует, что ООО «МЕТЕР» имеет аттестат аккредитации в области обеспечения единства измерений от 24.05.2013 №РОСС RU.001.310159 действующий до 24.05.2018.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, рассмотрев письменные пояснения ИП <>, 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 (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г.Киров и г. Великого Новгорода;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Водоконтроль. Городская служба 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 номеру телефона 43-16-16 (г.Киров) и 60-25-25 (г. Великий Новгород), может воспользоваться услугой по поверке приборов учета воды, которую оказывает «Водоконтроль. 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.

На территории г. Кирова, г. Великого Новгорода или г. Петрозаводска, на территории которого зарегистрирован ИП <>, организация с фирменным наименованием «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» не зарегистрирована, в среде потребителей не может позиционироваться с ИП <>, поскольку распространяемые листовки не содержат соответствующего указания. Таким образом, использование обозначения «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» без ссылки на ИП <> вводит потребителей в заблуждение.

Рассматриваемая рекламная листовка содержит 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....».

Толковый словарь С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведова содержит несколько смысловых значений слова «коллективный»: 1. Свойственный коллективу. 2. Общий, совместный, производимый коллективом. 3. Предназначенный для коллектива.

Таким образом, использованные в листовке сочетания слов, а именно: «Городская служба по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «персональное извещение»; графическое исполнение листовки, сходное с платёжными документами – квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой г. Киров и г. Великий Новгород коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

Кроме того, не соответствуют действительности сведения о продавце рекламируемых услуг: «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения», поскольку данная фраза не содержит указания на организационно-правовую форму хозяйствующего субъекта. При этом как установлено, услугу по поверке приборов учета воды по договору с ИП <> оказывает ООО «МЕТЕР», о чем информация в рекламных листовках также отсутствует.

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

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.

Согласно информации и документам, предоставленным ИП <>, последний заключил договор с ООО «МЕТЕР», которое в свою очередь имеет право осуществлять поверку приборов учета.

На основании изложенного комиссия приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых рекламных листовках нарушений требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Карельского УФАС России указанные пояснения ИП <> не принимаются по вышеизложенным обстоятельствам.

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.

Исходя из информации, полученной от ООО «РусЭнергоУчет» и ИП <>, в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» последний является рекламодателем, рекламопроизводителем 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 в виде листовок с информацией о проведении процедуры коллективной поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданам даты и времени проведения процедуры поверки их приборов учета воды, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <>, распространявшего названную рекламу, нарушившим 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.