

ИП К.

<>

Заявитель 1, г. Новосибирск

Заявитель 2, г.Новосибирск

Заявитель 3, г. Новосибирск

Заявитель 4, г. Ростов-на-Дону

Заявитель 5, г. Ярославль

ООО «УК жилищный фонд «Романтика»

пр-т. Гагарин, 21/7, пом.3, г. Оренбург,

460040, Efr.elena2017@yandex.ru

Заявитель 7, г. Оренбург

Заявитель 8 г. Краснодар

РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/5-525/2022

26 октября 2022 года
Петрозаводск

Г.

Резолютивная часть решения объявлена 12 октября 2022 года.

Решение изготовлено в полном объеме 26 октября 2022 года.

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

<>. – заместитель руководителя управления Карельского УФАС России, председатель комиссии;

<>. –начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

<>. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии,

рассмотрев дело №010/05/5-525/2022, возбужденное в отношении ИП ИП К (<>.) по факту распространения на территории Российской Федерации и, в частности, на территории городов Новосибирска, Ростова-на-Дону, Ярославля, Оренбурга и Краснодара рекламных извещений о поверке приборов учета воды с признаками 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 надлежащим образом уведомленных заявителей, ИП К.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступили обращения <> от 25.03.2022, <> (с письмом Новосибирского УФАС России от 03.06.2022 №5268/22, вх. от 03.06.2022 №2879), <> от 16.06.2022 из г. Новосибирска (вх. от 17.06.2022 №3100), <> от 27.05.2022 (с письмом Ростовского УФАС России отот 06.07.2022 №16626/04, вх. от 13.07.2022 №3479), <> от 24.05.2022 (с письмом Ярославского УФАС России от 23.06.2022 №4914/04-03, вх. от 11.07.2022 №3448), ООО «УК жилищный фонд «Романтика» (с письмом Оренбургского УФАС России от 08.07.2022 №5312, вх. от 08.07.2022 №3426) о распространении в марте, апреле, мае, июне 2022 года в городах Новосибирске, Ростове-на-Дону, Ярославле и Оренбурге от имени «Метрологического Учета Приборов ЖКХ» извещений - предписаний рекламного характера, о необходимости оставить заявку на выполнение работ по замене или поверке водомеров сертифицированными специалистами МУП ЖКХ для соблюдения методики поверки/замены оборудования с внесением сведений в единый реестр Росстандарта по телефонам 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (863) 311-22-30 (г.Ростов-на-Дону), 8 (4852) 33-33-11 (г. Ярославль), 8 (3532) 97-41-41 (г. Оренбург), со ссылками на нормативные правовые акты и с таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам.

Заявители ставят под сомнение правомерность действий организации, именующей себя «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» или сокращенно «МУП ЖКХ» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, указывают на введение их в заблуждение.

К заявлениям, поступившим из города Новосибирска были приложены извещения следующего вида и содержания.

Поскольку указанные извещения распространялись в период с марта по июнь 2022 года, в них отличались в основном периоды, исходящие даты (14.03.2022, 21.03.2022, 18.04.2022, 16.05.2022, 14.06.2022 и т.д.) и срок, до которого необходимо оставить заявку.

К заявлениям, поступившим из городов Ростова-на-Дону, Ярославля и Оренбурга были приложены извещения следующего вида и содержания.

В указанных извещениях, распространяемых в вышеперечисленных городах, также отличались в основном номера телефонов, периоды, исходящие даты (14.03.2022, 11.05.2022, 14.06.2022 и т.д.) и срок, до которого необходимо оставить заявку.

При этом все вышеприведённого вида извещения оформлены с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/ квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: ссылки на нормативные правовые документы, обращение к плательщикам, таблица, имитирующая расчетную таблицу стоимости коммунальной услуги по тарифам и по нормативам.

По информации ПАО «МТС» номера телефонов: 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (863) 311-22-30 (г. Ростов-на-Дону), 8 (4852) 33-33-11 (г. Ярославль), 8 (3532) 97-41-41 (г. Оренбург) выделены индивидуальному предпринимателю Калачеву Ивану Дмитриевичу (ИНН 100108866278; ОГРНИП 314100106300057; адрес регистрации: ул. Древлянка, д.17, корп.1, кв. 40, г.Петрозаводск; далее - ИП 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. направлялись запросы от 01.07.2022 №03-01/79,83/2554 (корреспонденция получена 06.07.2022 К.Л.Ю. (мать ИП К.)), от 18.07.2022 №03-01/96,97/2737 (корреспонденция получена 21.07.2022 К. Л.Ю. (мать ИП К.)) и 22.07.2022 №03-01/95/2802 (корреспонденция получена 27.07.2022

К.Л.Ю. (мать ИП К.)) 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, 010/05/5-164/2022, 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 рекламораспространителем.

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

С учетом вышеизложенных обстоятельств, по результатам рассмотрения заявления, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и с пунктами 20, 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, далее –Правила №1922) определением от 03.08.2022 «О возбуждении дела №010/05/5-525/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 02.09.2022. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечен ИП К.

Согласно почтовому уведомлению копию указанного определения 15.08.2022 получила К.А.Ю. (мать ИП К.), что свидетельствует о надлежащем уведомлении индивидуального предпринимателя о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела. Однако, в назначенные для рассмотрения настоящего дела дату и время ИП К. не явился, запрошенные документы на дату рассмотрения дела в адрес Управления не предоставил.

При рассмотрении дела комиссия установила необходимость приобщения к материалам настоящего дела заявления физических лиц, поступивших с письмами Оренбургского УФАС России от 23.08.2022 №6482 (вх. от 25.08.2022 №4089) и Краснодарского УФАС России от 09.08.2022 №ГС/7099/22 (вх. от 29.03.2022 №1558) о распространении в июне, июле 2022 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела извещений от имени «Метрологического Учета Приборов ЖКХ» о необходимости записаться на поверку приборов учета по телефонам 8(3532) 97-41-41 (г.Оренбург) и 8(861) 247-11-22 (г. Краснодар), со ссылками на нормативные правовые акты.

С учетом изложенного, руководствуясь положениями пунктов 31, 41 Правил №1922 определением от 02.09.2022 срок рассмотрения настоящего дела был продлен, дело назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 12.10.2022.

Согласно почтовому уведомлению копия указанного определения получена 09.09.2022 К.А.Ю. (мама ИП К.), однако, запрошенные документы предприниматель не предоставил, свою явку на рассмотрение дела не обеспечил.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, рассмотрев материалы дела №010/05/5-525/2022, комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

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 Новосибирска, Ростова-на-Дону, Ярославля, Оренбурга и Краснодара;

- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги поверке/замене приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги - «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» / МУП 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 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемых товаров.

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.

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.

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.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее (часть 2 статьи 1539 ГК РФ).

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов 8 (383) 287-64-00 (г. Новосибирск), 8 (863) 311-22-30 (г. Ростов-на-Дону), 8 (4852) 33-33-11 (г. Ярославль), 8 (3532) 97-41-41 (г. Оренбург), 8(861) 247-11-22 (г. Краснодар) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды, которые оказывает «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ).

Поскольку наименование лица, оказывающего услугу «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ) указано без организационно-правовой формы и иных регистрационных данных (ИНН, ОГРН и др.) не представляется возможным проверить его регистрацию в качестве юридического лица в нормативно установленном порядке.

При этом использование в рекламе наименования «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» (МУП ЖКХ) как коммерческого обозначения не допустимо, поскольку оно не ассоциируется с лицом, в действительности оказывающим рекламируемые услуги - ИП К.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно:

- «Предписание», «Метрологический Учет Приборов ЖКХ», «настоящим предписанием уведомляем Вас о том, что по истечении срока эксплуатации или межповерочного интервала прибора индивидуального учета....», «необходимо осуществить поверку/замену счетчиков в срок до...» «во избежание тарификации по норме согласно Федеральному закону №102-ФЗ... и приведенной ниже таблице», «для проведения работ по замене или поверки водометров до истечения срока необходимо обратиться к сертифицированным специалистам МУП ЖКХ для соблюдения методики поверки/замены оборудования с внесение сведений в единый реестр Росстандарта (ФГИС АРШИН)», «...Вам необходимо оставить заявку до...»,

«предписание выдал: Богданов Г.В.....» в извещениях распространяемых в городах Ярославль, Ростов-на-Дону, Оренбург;

- «Извещение за ...2022», «Метрологический Учет Приборов ЖКХ», «напоминаем Вам, что в связи с истечением срока эксплуатации прибора учета....», «в соответствии с п. Д ст.34 «Правил предоставления коммунальных услуг... индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку, без проведения которой приборы считаются непригодными...», «для проведения поверки водоизмерительного прибора сертифицированными специалистами МУП ЖКХ с соблюдением методики поверки и внесением сведений в единый реестр Росстандарта (ФГИС АРШИН) Вам необходимо оставить заявку в срок до...», «запись на проведение работ по поверке/замене производится по номеру...», «В соответствии с п. 60 по истечении срока межповерочного интервала тарификация будет рассчитываться исходя из нормативов потребления с применением повышающего коэффициента, величина которого принимается равной 1.5», «предписание выдал: Леонов А.С.....» в извещениях распространяемых в г. Новосибирске и г. Краснодаре,

а также графическое исполнение извещений-предписаний, сходное с квитанциями на оплату жилищно-коммунальных услуг, в связи с использованием 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 воспринимаются потребителями рекламы как официальные уведомления о проведении поверки только обозначенным МУП ЖКХ в городах Новосибирске, Ярославле, Ростове-на-Дону, Оренбурге и Краснодаре 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 услугу по поверке счетчиков оказывается только «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» или МУП ЖКХ, в том числе по причине использования в наименовании словосочетания «Метрологический Учет приборов», созвучного с наименованиями региональных центров стандартизации, метрологии и испытаний, имеющих во всех регионах и аккредитованных на осуществление поверки измерительных приборов (Федеральное бюджетное учреждение «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Новосибирской области» (сокращенно ФБУ «Новосибирское ЦСМ»), ФБУ «Ярославское ЦСМ», ФБУ «Оренбургское 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.

Более того, при распространении рекламных извещений ИП К. (или иное лицо, совершающее действия по их распространению) не может достоверно знать, что срок поверки прибора учета потребителя, получившего извещение, истек.

Таким образом, 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, в том числе только у МУП 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.

Согласно пункту 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. 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 рекламированием соответствующей услуги. 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 рекламодаделец. 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 вышеизложенной информации и сведений, полученных от ПАО «МТС», в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП К. является рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной информации.

Одновременно комиссия отмечает, что с момента возбуждения настоящего дела в адрес антимонопольного органа продолжали поступать обращения физических лиц из г. Новосибирска о распространении в июле и августе 2022 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела извещений рекламного характера МУП ЖКХ о необходимости записаться на поверку приборов учета по вышеобозначенным телефонам, со ссылками на нормативные правовые акты.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил №1922, комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ИП К. (<>) под коммерческим наименованием, в том числе от имени «Метрологический Учет Приборов ЖКХ» / МУП ЖКХ на территории городов Новосибирска, Ростова-на-Дону, Ярославля, Оренбурга и Краснодара в виде извещений рекламного характера о необходимости проведения поверки приборов учета воды, со ссылками на нормативные правовые акты и таблицей расчетов стоимости коммунальных услуг по нормативам, схожей 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 и

пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП К., распространявшего рассмотренную рекламу, нарушившим требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

3. Выдать ИП К. 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