

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/7-778/2023

27 июля 2023 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (), члены Комиссии: (),

рассмотрев материалы дела № 055/05/7-778/2023, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя () по факту нарушения пункта 6 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП (), законного представителя ООО «Метростандарт», извещенных надлежащим образом,

при участии посредством видеоконференцсвязи ()

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России 02.05.2023 в период с 15:30 до 16:30 часов зафиксирован факт распространения на конструкции, размещенной на фасаде торгового центра «Фестиваль» (г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 19), видеоролика продолжительностью 63 секунды, содержащего следующую информацию:

- Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба Поверка счетчиков Холодная вода горячая вода 790 р. (с 00 секунды по 11 секунду);

- Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100»; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба И никуда ходить не нужно 900-100; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Вызови мастера на дом; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Услуги сантехника; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Услуги электрика; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Услуги слесаря; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Починим; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Заменим; Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба 900-100 Решим любую проблему (с 12 секунды по 43 секунду);

- Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба Поверка счетчиков холодная вода горячая вода (с 44 секунды по 54 секунду);

- Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба И никуда ходить не нужно Акция Поверка каждого третьего счетчика бесплатно!!! (с 55 секунды по 60 секунду);

- Городской единый сервис 900-100 Единая диспетчерская служба И никуда ходить не нужно 900- 100 (с 61 секунды по 63 секунду).

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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;

объект рекламирования - это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания потребителей к организации «Городской единый сервис» («Единая диспетчерская служба»), различным видам работ (сантехнические, электромонтажные) и услуг (поверка приборов учета водоснабжения).

При этом указанная реклама была распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» в рекламе товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия, а также работ или услуг по оценке (подтверждению) соответствия, в том числе по приему и рассмотрению документов, необходимых для выполнения указанных работ и (или) оказания услуг, осуществляемых лицами, не имеющими аккредитации в национальной системе аккредитации (в случае, если получение такой аккредитации предусмотрено законодательством Российской Федерации), либо аккредитованными лицами, но без указания наименования аккредитованного юридического лица или фамилии, имени и (если имеется) отчества аккредитованного индивидуального предпринимателя и уникального номера записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц.

На момент факта фиксации распространения рекламы 02.05.2023, информация, предусмотренная пунктом 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», отсутствовала.

Управлением делами Администрации города Омска представлено разрешение № 26-19 рм на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (тип «медиа-фасад»), выданное ООО () 14.05.2019.

ООО () представлена копия договора № АТ21/17, заключенного с ООО () 27.05.2021, на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (вх. 4966-ЭП/23 от 31.05.2023).

На запрос Омского УФАС России ООО () пояснило «с 01.03.2023 г. согласно условиям Договора аренды оборудования № б/н видеоэкран сдан во временное пользование ИП () и используется Арендатором совместно с Арендодателем в установленном процентном соотношении в целях размещения на нем информационной и рекламной продукции (п. 1.2 Договора)» (вх. № 5251-ЭП/23 от 08.06.2023).

ИП () в письменных пояснениях указала: «видеоролик, зафиксированный УФАС по Омской области, изготовлен и размещен ИП () самостоятельно в соответствии с положениями Договора № 0104/2022-О на производство санитарно-технических работ с «01» апреля 2022 г. (далее – Договор), заключенного с ООО «МетроСтандарт» (ИНН 6321323773, аккредитованным лицом в области оказания услуг по поверке индивидуальных средств измерений. Тем не менее, отмечаем, что не можем согласиться с доводом о том, что видеоролик изготовлен с нарушением норм федерального законодательства о рекламе, так как фотоснимок фиксирует видеоролик на десятой секунде (0:10), в то время как на пятнадцатой секунде ролика (0:15) отображается наименование юридического лица и уникальный номер записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц...» (вх. № 5462-ЭП/23 от 15.06.2023).

Определением от 04.07.2023 Омским УФАС России в отношении ИП () возбуждено дело по признакам нарушения пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», к рассмотрению в деле в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «Метростандарт», заседание Комиссии назначено на 27.07.2023.

В рамках рассмотрения дела № 055/05/7-778/2023 ИП () представлены письменные пояснения: «С настоящим Определением ИП () не согласна ввиду следующего.

Согласно п. 6 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия, а также работ или услуг по оценке (подтверждению) соответствия, в том числе по приему и рассмотрению документов, необходимых для выполнения указанных работ и (или) оказания услуг, осуществляемых лицами, не имеющими аккредитации в национальной системе аккредитации (в случае, если получение такой аккредитации предусмотрено законодательством Российской Федерации), либо аккредитованными лицами, но без указания наименования аккредитованного юридического лица или фамилии, имени и (если имеется) отчества аккредитованного индивидуального предпринимателя и уникального номера записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц.

Таким образом, п.6 ст.7 Федерального закона «О рекламе» установлен запрет на распространение рекламы в тех случаях, когда оказание рекламируемых услуг осуществляется лицом, не имеющим аккредитацию в национальной системе аккредитации, и в случае, если оказание рекламируемых услуг осуществляется аккредитованными лицами, но без указания уникального номера записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц.

В рамках запроса Омского УФАС России () предоставила пояснения о том, что рекламируемые услуги по поверке счетчиков горячей и холодной воды, осуществляется аккредитованным лицом ООО «МетроСтандарт» (ИНН 6321323773), в тоже время видеоролик, размещенный на видеоэкране на 15-й секунде содержит реквизиты лица, их оказывающего (наименование юридического лица и уникальный номер записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц). В подтверждении изложенного, () был направлен видеоролик, размещенный на видеоэкране.

В Определении Омского УФАС России содержатся фотографии видеоэкрана, на которых надпись с реквизитами аккредитованного юридического лица не отображается.

Предполагаем, что данное обстоятельство вызвано техническими причинами, т.к. видеоэкран, размещенный по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 19, изготовлен

Подрядчиком с недостатками, о чем в настоящее время Арендодателем – ООО () возбужден судебный спор (дело № А46-15103/2022). Видеоэкран регулярно выходит из строя, видеоролики отображаются со значительными искажениями. Прилагаем к настоящему отзыву фотографии, свидетельствующие о многократных поломках видеоэкрана. На основании изложенного, можно сделать вывод, что вина в случившемся со стороны индивидуального предпринимателя нет. ИП () предприняла всевозможные меры для того, чтобы выполнить требования действующего законодательства РФ о рекламе. В настоящее время реклама размещается без каких-либо нарушений действующего законодательства РФ о рекламе...» (вх. № 6776-ЭП/23 от 24.07.2023).

ООО «Метростандарт» представлена информация: «ООО «Метростандарт» является лицом, оказывающем спектр услуг по поверке средств измерений, в том числе счетчиков горячей и холодной воды... ООО «Метростандарт» является аккредитованным лицом в области оказания услуг по поверке индивидуальных средств измерений, что подтверждается Аттестатом аккредитации RA.RU.312729, приложением к нему. Отсюда следует, что ООО «Метростандарт» вправе оказывать лицам услуги данного вида. В подтверждении изложенного, прилагаем заверенные копии указанных документов. К вопросу о размещении на видеоэкране по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 19 рекламного ролика об осуществлении поверки средств измерений поясняем, что в силу имеющихся между сторонами договоренностей, отраженных в Договоре № 0104/2022-0 на производство санитарно-технических работ от «01» апреля 2022г. ИП () вправе рекламировать оказываемые Потребителям в рамках настоящего Договора услуги, самостоятельно определяя объект рекламирования и содержание рекламы без какого-либо предварительного согласования ООО «Метростандарт». В настоящем случае, ООО «Метростандарт» не давало никаких указаний на изготовление видеоролика, оплаты за оказанные услуги не производило. В согласовании участия не принимало...» (вх. № 6774-ЭП/23 от 24.07.2023).

На заседании Комиссии 27.07.2023 () поддержала доводы, изложенные ИП () в письменных пояснениях, факт распространения рекламы посредством трансляция 02.05.2023 ролика на видеоэкране подтвердила, при этом отметила, что вина ИП () в распространении рекламы отсутствует. ввиду технических неисправностей видеоэкрана.

При рассмотрении материалов дела Комиссией установлено следующее.

1. Факт распространения рекламы посредством видеоролика зафиксирован и подтверждается материалами дела (справкой от 05.05.2023, видеозаписью).

Федеральным законом от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее – Федеральный закон «Об обеспечении единства измерений») установлено понятие поверка средств измерений (далее также - поверка) - совокупность операций, выполняемых в целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям.

В соответствии с частью 2 статьи 13 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений» поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели. В статье 4 Федерального закона от 28.12.2013 № 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» (далее – Федеральный закон «Об аккредитации в национальной системе аккредитации») дано понятие аккредитованное лицо - это юридическое лицо

независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, получившие аккредитацию в порядке, установленном данным Федеральным законом.

В силу пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» в рекламе товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия, а также работ или услуг по оценке (подтверждению) соответствия, в том числе по приему и рассмотрению документов, необходимых для выполнения указанных работ и (или) оказания услуг, осуществляемых лицами, не имеющими аккредитации в национальной системе аккредитации (в случае, если получение такой аккредитации предусмотрено законодательством Российской Федерации), либо аккредитованными лицами, но без указания наименования аккредитованного юридического лица или фамилии, имени и (если имеется) отчества аккредитованного индивидуального предпринимателя и уникального номера записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц.

На основании пункта 3.4.2 договора № 0104/2022-О, заключенного 01.04.2022 между ИП () и ООО «Метростандарт», () наделена правом рекламировать, оказываемые потребителям услуги в рамках действующего договора, самостоятельно определяя объект рекламирования.

Таким образом, исходя из вышеуказанного договора, распространяемая ИП () реклама должна была содержать информацию о предоставлении услуг поверки приборов учета водоснабжения ООО «Метростандарт».

Согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной службы по аккредитации <https://fsa.gov.ru/>, материалам дела (пояснения и представленные ООО «Метростандарт» копии документов) ООО «Метростандарт» состоит в реестре аккредитованных лиц - статус «действующий», запись в реестре аккредитованных лиц - № RA.RU.312729 от 03.07.2019, область аккредитации - поверка средств измерений.

В нарушение пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» на момент факта фиксации распространения рекламы, информация об ООО «Метростандарт», отсутствовала.

2. Относительно представленного ИП () видеоролика Комиссия отмечает следующее.

Исходя из представленного ИП () видеоролика, его продолжительность составляет 19 секунд, текст рекламы состоит из основной части «Городской единый сервис 900-100 единая диспетчерская служба 900-100 Поверка счетчиков горячая вода холодная вода 790 р. и никуда ходить не нужно» и сопровождающей надписи «реклама ООО «Метростандарт» аттестат аккредитации в области единства измерений № RA.RU.312729 ИНН 6321323773».

При этом Комиссия особо отмечает, что распространенная 02.05.2023 на видеоэкране реклама, зафиксированная Омским УФАС России, не совпадает с предоставленным ИП () видеороликом ни по содержанию (тексту), ни по хронометражу.

3. Довод ИП () о том, что причиной распространения рекламы, нарушающей требования пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», послужила неисправность оборудования «...видеоэкран регулярно выходит из строя, видеоролики отображаются со значительными искажениями...», Комиссия считает несостоятельным ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 1.1 договора № АТ21-17 владелец рекламной конструкции ООО () предоставляет право ООО () установить видеоэкран размером 12,8 м*6,72 м на фасаде торгового комплекса «Фестиваль» по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 19.

В пункте 1.1 договора аренды оборудования от 01.03.2023 установлено, что ООО () обязуется предоставить ИП () за плату во временное пользование светодиодный видеоэкран Р-10 размером 6,72*12,48, расположенный на фасаде здания торгово-офисного комплекса по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 19, ИП () обязуется его принять и своевременно вносить арендную плату.

Видеоэкран будет использоваться в целях размещения на нем информационной и рекламной продукции. Порядок пользования видеоэкраном определен сторонами следующим образом: ИП () пользуется арендуемым объектом в целях размещения информационной рекламной продукции в соотношении 50 % от общего эфирного времени в сутки, то есть 12 (двенадцать) часов (пункт 1.2 договора аренды оборудования от 01.03.2023). ИП () обязана самостоятельно размещать видеоролики и без согласования с ООО () определять характер, объем и содержание размещенной информации (пункт 2.2.7. договора аренды оборудования от 01.03.2023).

В соответствии с пунктом 2.1.1 договора аренды оборудования от 01.03.2023 по акту приема-передачи от 01.03.2023 ООО () передало, ИП () приняла во временное пользование светодиодный экран Р-10 размер 6,72*12,48, расположенный на фасаде торгово-офисного комплекса по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 19, посредством предоставления технического доступа, позволяющего ИП () размещать на нём рекламную и информационную продукцию (претензий к качеству переданного оборудования ИП () не имеет).

Анализ видеозаписи Омского УФАС России, фиксирующей факт трансляции видеоролика, позволяет Комиссии сделать вывод о том, что распространение рекламы осуществлялось на исправном оборудовании, поскольку отсутствовали какие-либо видимые дефекты видеоэкрана.

При этом доказательств того, что 02.05.2023 видеоэкран был в состоянии технической неисправности, а подготовленный ИП () к выпуску рекламный ролик содержал предусмотренную пунктом 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» информацию или возникли обстоятельства непреодолимой силы, не позволяющие ИП () проконтролировать трансляцию рекламы на вверенном ей оборудовании, Комиссии не представлено.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»). Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в статье 3 Федерального закона «О рекламе», с учетом условий заключенных с ООО «Метростандарт» и ООО () договоров ИП () является рекламодателем и рекламораспространителем.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» ответственность несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия решила признать рекламу, распространенную ИП () 02.05.2023 на видеоэкране, установленном по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября,

д. 19 (торговый центр «Фестиваль»), в части оказания услуг поверки приборов учета водоснабжения, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

На заседании 27.07.2023 представителем () даны пояснения о том, что в настоящее время реклама поверки приборов учета водоснабжения распространяется посредством видеоролика, приложенного в письменным пояснениям ИП () (вх. № 5462-ЭП/23 от 15.06.2023), содержащем все необходимые данные, в связи с чем Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную ИП () 02.05.2023 по адресу: г. Омск, 70 лет Октября, д. 19, в части «...поверка счетчиков холодная вода горячая вода 790 р...», «...поверка счетчиков холодная вода горячая вода...», «...поверка каждого третьего счетчика бесплатно...» ненадлежащей, нарушающей требования пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП () не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 28.07.2023.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.