

Индивидуальному предпринимателю

Заявитель

РЕШЕНИЕ

по делу №03-02/35-2016

22 ноября 2016 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 09 ноября 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 22 ноября 2016 года.

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

Бабкин К.Е. – заместитель руководителя управления Карельского УФАС России, председатель комиссии;

. - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член комиссии;

рассмотрев дело №03-02/35-2016, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <>, по признакам нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие ИП <>, заявителя, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило обращение <>, перенаправленное

из Мурманского УФАС России от 21.06.2016 №08-07-16/2923(вх. от 27.06.2016 №2922), о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки. Заявитель считает, что правомерность действий организации, называющей себя «Единая городская служба по учету водоснабжения» и предлагающей свои услуги по поверке приборов учета воды в навязчивой форме, вызывают сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлению приложена листовка, содержащая следующую информацию:

«Единая городская служба по учету водоснабжения телефон:70-13-13.
Персональное извещение.

Уважаемый абонент!

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 06 июня по 06 июля 2016 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 70-13-13.

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 70-13-13».

При этом листовка оформлена с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении уведомлений жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к собственникам.

Следует отметить, что Карельским УФАС России 13.11.2015 было рассмотрено дело №03-02/27-2015, возбужденное по факту распространения рекламы в виде листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, а также о проведении коллективного оснащения квартир многоквартирных домов индивидуальными приборами учета. В материалах указанного дела имеются документы, перенаправленные Мурманским УФАС России, в связи с поступающими в их адрес заявлениями о распространении аналогичных листовок.

Из указанных документов следует, что номер телефона 70-13-13 ОАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ОАО «МТС») выделило в качестве дополнительного «городского номера» ООО «РусЭнергоУчет». Последнее в свою очередь, исполняет обязательства на обработку входящих вызовов по Республике Карелия, в рамках

договора на оказание услуг call-центра от 01.01.2015 №144/КЦ-2015, заключенного с индивидуальным предпринимателем <>.

ИП <> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 03.12.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Предметом деятельности ИП <> является производство санитарно-технических работ (Код ОКВЭД 45.33).

Тем не менее, на момент направления ответа <> Карельское УФАС России не располагало достоверными доказательствами, подтверждающими факт изготовления и распространения в г. Мурманске информационных уведомлений ИП <>.

За пределами срока рассмотрения указанного заявления в адрес Карельского УФАС России в ответ на повторный запрос Управления, поступило письмо ИП <> от 05.08.2016 №2 (вх. от 26.09.2016 №4314), из которого следовало, что указанные в запросе информационные уведомления распространял собственными силами, при этом, по мнению индивидуального предпринимателя использования в них наименования «Единая Городская служба по учету водоснабжения» никак не нарушает действующее законодательство.

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, по утверждению ИП <> между ним и ООО «МЕТЕР», имеющим аккредитацию на проведение процедуры поверки приборов учета воды, заключен договор на оказание указанной организацией метрологических услуг. Вместе с тем документов, подтверждающих факт заключения договора ИП <> с письмом не представил.

По результатам рассмотрения заявления, 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 13.10.2016 «О возбуждении дела №03-02/35-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 05.04.2016. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, был привлечен ИП <>.

Указанным определением ИП <> в срок до 03.11.2016 надлежало представить в адрес Карельского УФАС России:

- письменные пояснения по факту распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативно-правовые акты;
- договор на оказание метрологических услуг, заключенный между ИП <> и ООО «МЕТЕР»;
- иную имеющуюся информацию и документы, которые могут способствовать принятию всестороннего, полного и объективного решения по данному делу.

В установленный срок ИП <> запрошенную информацию не представил.

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, 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 (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Мурманска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единая 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 70-13-13, может воспользоваться услугой по поверке приборов учета воды, которую оказывает «Единая 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 известными в пределах определенной территории.

На территории г. Мурманска или г. Петрозаводска, на территории которого зарегистрирован ИП <> организация с фирменным наименованием «Единая городская служба по учету водоснабжения» не зарегистрирована и в среде потребителей не может позиционироваться с ИП <>, поскольку распространяемые листовки не содержат соответствующего указания.

Рассматриваемые рекламные листовки содержат информацию: «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки....».

Таким образом, использованные в листовках сочетания слов, а именно: «Городская служба по учету водоснабжения», графическое исполнение листовки, сходное с уведомлениями/объявлениями организаций жилищно-коммунальных услуг; ссылки на нормативно-правовые акты Российской Федерации в совокупности может пониматься потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении службой г. Мурманска мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

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

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формировать 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, что свидетельствует о наличии признаков нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Комиссией Карельского УФАС России пояснения ИП <>, представленные не

принимаются по вышеизложенным обстоятельствам. Кроме того, следует отметить, что из содержания, рассматриваемых листовок не является очевидным, что под изложенным ИП <> подразумевал бесплатную консультацию по вопросам поверки приборов учета воды и сбор заявок на их поверку, с дальнейшей передачей в соответствующую организацию.

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 рекламодатель (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» ИП <> является рекламодавателем, рекламодателем, рекламодателем информации, изложенной в листовках.

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 с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени проведения процедуры поверки приборов учета воды, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП <>, распространявшего названную рекламу, нарушившим требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать предписание о прекращении нарушения пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в связи с отсутствием информации, подтверждающей многократный характер распространения указанной рекламы в г. Мурманске и факта их распространения в настоящее время.

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

К.Е. Бабкин

Члены Комиссии