

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

рассмотрев дело №03-02/16-2017, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <>, по признакам нарушения пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие ИП <...>заявителей, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Карельского УФАС России из Камчатского и Хабаровского УФАС России поступили обращения: заявитель 1 от 14.11.2016 (вх. от 18.01.2017 №248) и заявитель 2 от 29.11.2016, (вх. от 28.12.2016 №5808) о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки, а также о необходимости оборудования квартир приборами учета воды. Заявители считают, что правомерность действий организации, называющей себя «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, вызывают сомнения, вводят потребителей в заблуждение.

К заявлениям приложены идентичные листовки (за исключением, даты информационного уведомления и номера телефона (914-785-21-85)), выполненные следующим образом: левое поле имеет надпись ИЗВЕЩЕНИЕ, рядом размещена стрелка вниз; вверху правового поля помещена информация об организации «Единый Городской центр Обслуживания ЖКХ» под ней номер телефона: 20-04-90, правее от указанной информации размещена имитация штрих-кода с надписью Повторное уведомление №387748-75-549 от 28.11.2016 и стрелка вниз. Текст извещения начинается с обращения «Уважаемый абонент!», далее по тексту: «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 проводиться с 28 ноября по 28 декабря 2016 года. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по телефону 20-04-90

Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону от 26.06.2008г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», а так же Постановлению Правительства РФ от 06.05.2011г. №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 так же в целях соблюдения требований Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) по телефону 20-04-90».

Следует отметить, что к заявлению заявителя 1 также были приложены две листовки, отличающиеся номером и датой повторного уведомления (№387748-75-547 от 14.11.2016) и периодом коллективной установки приборов учета (14 ноября по 14 декабря 2016 года), следующего содержания: «ИЗВЕЩЕНИЕ ▼ Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ, Телефон: 8-914-785-21-85, Повторное уведомление №387748-75-548 от 21.11.2016 Уважаемый абонент!

Доводим до Вашего сведения, что на основании Федерального Закона №261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности», Вам необходимо установить и ввести в эксплуатацию квартирные приборы учета воды.

Согласно готовящимся изменениям в Постановления Правительства Российской Федерации №354 и №306, с 1 января 2017 года норматив для тех, кто не установил приборы учета воды в своих квартирах, должен вырасти в 3 раза. Таким образом, чтобы каждый месяц не платить за услуги водоснабжения в 3 раза больше. Вам необходимо оборудовать квартиру приборами учета воды.

С 21 ноября по 21 декабря в ВАШЕМ доме проходит коллективная установка приборов учета воды.

Для согласования даты и времени монтажа приборов учета свяжитесь с Единым Городским Центром Обслуживания ЖКХ по телефону: 8-914-785-21-85»

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

Из документов, полученных в ходе рассмотрения заявлений, установлено, что номера телефонов 20-04-90 (г. Хабаровск) и 8-914-785-21-85 (г. Петропавловск-Камчатский) ПАО «Мобильные ТелеСистемы» (далее – ПАО «МТС») выделило ООО «Единый центр информационных систем ЖКХ» (<...> зарегстр. 04.08.2016; юр.адрес: <...>). Последнее в свою очередь, исполняет обязательства на обработку входящих вызовов, в рамках договора на оказание услуг call-центра от 01.09.2016 №144-3/2016, заключенного с индивидуальным предпринимателем <>.

Установлено, что 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).

В письме от 03.03.2017 №23 (вх. от 06.03.2017 №1098) ИП <> (подписанном представителем по доверенности) указал, что обозначенные в запросе информационные уведомления изготавливал и распространял собственными силами. Кроме того, ИП <> пояснил, что, предлагая в листовках оказать услуги по поверке приборов учета воды, действительно у него отсутствовала аккредитация на совершение поверочных действий. Однако, ИП <> предоставил договор от 04.01.2016 №8/2016 п (продолженный), заключенный с ООО «МЕТЕР», согласно которому ИП <>, выступая в качестве заказчика поручает ООО «МЕТЕР» выполнять работы по периодической поверке 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. При этом индивидуальный предприниматель отмечает, что заказы на поверку приборов учета воды в его адрес не поступали, соответственно в ООО «МЕТЕР» заказы на оказание данных услуг не передавались.

Аналогичный ответ от ИП <> с письмом от 03.03.2017 №24 (вх. от 06.03.2017 №1099) поступил в Управление на запрос от 17.02.2017 №03-01/02/602 по вопросу распространения листовок в г. Петропавловск-Камчатский.

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 17.03.2017 «О возбуждении дела №03-02/16-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 11 часов 00 минут 13.04.2017. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, был привлечен ИП <>.

Указанным определением ИП <> в срок до 03.04.2017 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;

- копии договоров (иных документов), заключенных с третьими лицами на оказание услуг по распространению на территории г. Петропавловск-Камчатский сведений информационного характера в виде информационных уведомлений об установке индивидуальных приборов учета воды с

указанием наименования «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ» и номера телефона 8-914-785-21-85, либо указание на то, что их распространение осуществлялось собственными силами;

- сведения об оказании ИП <> услуг по установке индивидуальных приборов учета воды на территории г. Петропавловск-Камчатский в 2016 году;

- копии договоров, заключенных с гражданами на оказание услуг по установке (замене) приборов учета за 2016 год на территории г. Петропавловска-Камчатский;

- правовое обоснование указания на извещениях/информационных уведомлениях наименования «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ» с приложением подтверждающих документов;

- иную имеющуюся информацию и документы, которые могут способствовать принятию всестороннего, полного и объективного решения по данному делу.

Письмом от 13.04.2017 №43 (вх. №1862) представитель ИП <> по доверенности вновь предоставил объяснения о наличии договора, заключенного ИП <> с ООО «МЕТЕР», на оказание услуг по поверке приборов учета. Пояснения и информация по другим вопросам, обозначенным в определении, не предоставлена.

С целью соблюдения прав и законных интересов ИП <>, в связи с необходимостью получения антимонопольным органом информации и документов, не предоставленных по ранее направленному определению, в соответствии с пунктом 3.47 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 №711/12 (далее - Административный регламент) и пунктом 34 Правил определением от 13.04.2017 рассмотрение дела было продлено и отложено на 11 часов 00 минут 18.05.2017.

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. Петропавловск-Камчатский и г. Хабаровска;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги по проверке приборов учета воды и услуги по их установке, а также на лицо, оказывающее эти услуги – «Единый Городской Центр Обслуживания 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»).

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.

Рассматриваемые рекламные листовки содержат информацию: «... обращаем ваше внимание на утвержденный график проведения коллективной поверки...», «с... в Вашем доме проходит коллективная установка приборов учета воды», «... работы по поверке будут производиться с ... по ...», «...Вам необходимо оборудовать квартиру приборами учета воды.», «... Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения поверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала)...», «Для согласования даты и времени монтажа приборов учета свяжитесь с Единым Городским Центром Обслуживания ЖКХ по телефону...».

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: «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ», «коллективная поверка приборов учета воды», «коллективная установка приборов учета воды», «Вам необходимо»; 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. Хабаровска и г. Петропавловск-Камчатский коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды и /или их установке, носящее обязательный характер.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номерам телефонов 20-04-90 (г. Хабаровск) и 8-914-785-21-85 (г. Петропавловск-Камчатский), может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды и/или по их установке, которые оказывает «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ».

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.

Наименования «Единый Городской Центр Обслуживания ЖКХ» в рассматриваемых рекламных листовках являются коммерческими обозначениями лица, предлагающего свои услуги по поверке / установке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в листовках указанного коммерческого обозначения может вводить потребителей в заблуждение относительно действительного исполнителя услуг (ИП <>), в связи с отсутствием в них

соответствующей информации.

Следует отметить, что в рекламных материалах также отсутствует существенная информация о месте проведения лабораторных испытаний приборов учета ООО «МЕТЕР» (в г. Санкт-Петербурге), в частности, гражданину, решившему воспользоваться услугами, предлагаемыми в рекламных листовках ИП <> для поверки средства измерения, необходимо будет его снять (демонтировать) и отправить из г. Хабаровска или из г. Петропавловска-Камчатского в г. Санкт-Петербург в лабораторию ООО «МЕТЕР». После поверки в г. Санкт-Петербурге данный прибор учета будет возвращен в соответствующие населенные пункты конечному заказчику услуги и монтирован на место.

Такая форма и содержание рекламы может вводить в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формирует у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, производящей поверку счетчиков воды и их установку, а также срочности и необходимости такой поверки, работ по установке только у Городского Центра Обслуживания ЖКХ, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП <> и ООО «МЕТЕР») и условиях проведения поверки искажает смысл информации, может вводить в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии признаков нарушения требований пункта 20 части 3 и части 7 статьи 5 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 рекламодатель. 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 «Единый центр информационных систем ЖКХ» и ИП <> в понимании пунктов 5, 6 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП <> является рекламодателем, рекламодателем, рекламопроизводителем 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 о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени

проведения процедуры поверки / установки 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.

## ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

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

комиссии;

на основании своего решения по делу №03-02/16-2017 о признании ненадлежащей рекламы, распространяемой в виде листовок с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования гражданами даты и времени проведения процедуры поверки / установки приборов учета воды, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 года №508 (далее – Правила №508),



## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <>, прекратить изготовление и распространение ненадлежащей рекламы в виде листовок с информацией о проведении процедуры поверки индивидуальных приборов учета воды и о необходимости согласования даты и времени проведения процедуры поверки/установки приборов учета воды без указания в них сведений о непосредственном исполнителе предлагаемых услуг, поскольку отсутствие такой информации может вводить потребителей в заблуждение, тем самым нарушая требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Индивидуальному предпринимателю <> в течение 10 дней со дня получения данного предписания предоставить в Карельское УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

Доводим до сведения, что невыполнение в установленный срок Предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе в силу пункта 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет за собой административную ответственность в виде наложения штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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