

РЕШЕНИЕ

Дело № 44-Р-2015

19 февраля 2016 г.

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 16 февраля 2016 г.

Решение изготовлено в полном объеме 19 февраля 2016 г.

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

«...»

рассмотрев дело № 44-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в августе - сентябре 2015 г. по почтовым ящикам жилых домов г. Чебоксары рекламных листовок с признаками нарушения требований, определенных [пунктом 20 части 3 статьи 5](#), частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие представителя ИП Калачева И.Д., извещенного о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

в отсутствие заявителей, извещенных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом:

«...»

УСТАНОВИЛА:

на основании обращения гр. «...» (вх. № 05-17/232 от 08.10.2015, Чувашским УФАС России установлено, что в августе - сентябре 2015 г. в доме № 9, корп.6 по улице Афанасьева г. Чебоксары по почтовым ящикам в подъезде распространялись листовки с информацией следующего содержания:

« Информационное уведомление № 3 от 03.08.2015
ВОДОКОНТРОЛЬ Федеральный закон «Российской Федерации от
Городская служба 26 июня 2008 г. № 102-ФЗ
по учету «Об обеспечении единства измерений»
водоснабжения

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 3 августа по 3 сентября 2015 года**. В целях соблюдения нормативов пользования приборами учета воды и дальнейшей эксплуатации, предлагаем Вам обратиться для оформления заявки на процедуру поверки по **телефону 22-85-89**.

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 проверки приборов учета воды (в случае истечения межповерочного интервала) **по телефону 22-85-89**.

По мнению заявителя, данная информация является ненадлежащей рекламой.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 22-85-89, может воспользоваться услугой по поверке приборов учета воды, которую оказывает «Водоконтроль - городская служба по учету водоснабжения».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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 соответствии с [пунктом 1 части 3 статьи 5](#) Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами. Недостоверной также является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об изготовителе или продавце рекламируемого товара ([пункт 20 части 1 статьи 5](#)

Закона).

В соответствии с [частью 7 статьи 5](#) Закона 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.

Распространяемая по почтовым ящикам подъезда жилого дома № 9 корп.6 по ул. Афанасьева г. Чебоксары реклама содержит недостоверную информацию о том, что по указанному в тексте рекламы телефону потребитель может воспользоваться услугами некой городской службой по учету водоснабжения «Водоконтроль» в г. Чебоксары. Такой службы по поверке приборов учета воды в г. Чебоксары не существует.

При этом в рассматриваемой рекламе указан шестизначный номер телефона (22-85-89), действующего в г. Чебоксары, из чего следует, что реклама предлагает воспользоваться услугами именно в г. Чебоксары.

Кроме того, рассматриваемая рекламная листовка содержит информацию о том, что утвержден график проведения коллективной поверки приборов учета воды в вашем доме «... с 3 августа по 3 сентября 2015 г.», в связи с чем «... необходимо согласовать дату и время процедуры проведения проверки приборов учета воды» по тел.: 22-85-89.

Толковый словарь С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведова (Москва, Азбуковник, 2004 г.) содержит несколько смысловых значений слова «коллективный»: 1. Свойственный коллективу. 2. Общий, совместный, производимый коллективом. 3. Предназначенный для коллектива.

Таким образом, примененные в содержании листовки такие сочетания слов как: «**Городская Служба** по учету водоснабжения», «коллективная поверка приборов учета воды», «Информационное уведомление» в совокупности понимаются потребителями рекламы как проведение службой города Чебоксары коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды.

Исходя из того, что поверка средств измерений в области государственного регулирования является обязательной, а поверка индивидуальных счетчиков воды добровольной, реклама услуг по поверке приборов учета в рассматриваемой листовке подается таким образом, чтобы создать у потребителя впечатление, что указанная коллективная поверка для жильцов дома № 9 корп.6 является обязательной.

Сообщая недостоверную информацию неопределенному кругу лиц, рассматриваемая реклама привлекает внимание потребителей услуг на рынке услуг по поверке приборов учета воды к несуществующему хозяйствующему субъекту «Водоконтроль – городская служба по учету водоснабжения», принимающему заявки на услуги по поверке приборов учета воды по телефону 22-85-89, чем создает впечатление преимущества оказываемых им услуг перед услугами, оказываемыми другими хозяйствующими субъектами на данном рынке.

Рассматриваемая листовка содержит номер телефона 22-85-89, абонентом

которого является ООО «РусЭнергоУчет», оказывающее согласно договору диспетчерские услуги ИП Калачеву И.Д. на территории г. Чебоксары.

Отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя не позволяет потребителю сделать вывод о том, кем именно предоставляются рекламируемые услуги. Таким образом, рассматриваемая реклама понимается неоднозначно в части сведений о лице, предоставляющем услуги, что искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы.

Часть 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» устанавливает ответственность рекламодателя за нарушение требований, определенных [пунктом 20 части 3 статьи 5](#), частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в Чувашское УФАС России поступило обращение гр. Дрезиной Г.Б. (вх. 05-17/239 от 21.10.2015) о том, что 12 октября 2015 г. по почтовым ящикам дома № 5/13 по улице М. Залка, г. Чебоксары, 428000 распространялись листовки со следующей информацией:

«Цифровое Постановление Правительства РФ от 3 декабря 2009 г. № 985

Эфирное «О федеральной целевой программе «Развитие

Телевещание телерадиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 г.г.

Вниманию жильцов!

Обращаем Ваше внимание, что в ВАШЕМ доме с 12 октября по 12 ноября 2015 года будут проводиться работы по коллективному переводу жителей дома на цифровые технологии эфирного телевизионного вещания согласно Федеральной Целевой программе. Это – крупнейший в современной российской истории инфраструктурный проект отрасли связи.

Цифровое эфирное телевизионное вещание позволяет существенно повысить качество изображения и звука, расширить число доступных населению телеканалов, а также не предполагает никакой абонентской платы.

Для согласования даты и времени подключения Вашей квартиры к цифровому телевидению, **Вам необходимо позвонить по телефону: 22-85-89».**

При этом реклама также подается таким образом, чтобы создать у потребителя впечатление, что указанное коллективное подключение цифрового эфирного телевидения является обязательным для жильцов дома, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2009 г. № 985 «О федеральной целевой программе «Развитие телерадиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 г. г.» и Федеральной Целевой программой, что является недостоверной информацией.

Содержание рассматриваемых листовок направлено на привлечение внимания к услугам по поверке приборов учета воды и к услугам подключения

цифрового эфирного телевидения, при этом заказать данные услуги можно только по номеру 22-85-89, который указан в рассматриваемых листовках и именно по этому номеру, абонентом которого является ООО «РусЭнергоУчет», оказываются обществом диспетчерские услуги ИП Калачеву И.Д.

Исходя из вышеизложенного, в действиях ИП Калачева И.Д. усматриваются признаки нарушения пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрение дела № 44-Р-2015 Комиссия осуществила в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Калачева И.Д.

ИП Калачев И.Д., извещенный о времени и месте рассмотрения дела № 44-Р-2015 надлежащим образом, своего представителя в Комиссию не направил; материалы и документы, затребованные определением об отложении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19.01.2016 г. ИП Калачев И.Д. также не представил.

Срок представления информации данным определением был установлен до 15 февраля 2016 года.

Согласно почтовому уведомлению № 428004 94 009253, определение об отложении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19.01.2016 г. ИП Калачев И.Д. получил 08 февраля 2016 г.

Таким образом, ИП Калачев И.Д. имел возможность принять участие в рассмотрении дела № 44-Р-2015, назначенном на 10 час. 00 мин. 16 февраля 2016 года и представить материалы и документы, затребованные определением об отложении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 19.01.2016 г.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления и должностные лица указанных органов, а также **индивидуальные предприниматели**, юридические лица и их руководители обязаны представлять в антимонопольный орган информацию, необходимую для осуществления им полномочий по государственному контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, и обеспечивать его уполномоченным должностным лицам доступ к такой информации.

Таким образом, ИП Калачев И.Д. нарушил требование части 1 статьи 34 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», выразившееся в непредставлении информации по требованию антимонопольного органа.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено

антимонопольным органом.

Согласно почтовому уведомлению № 428004 94 009253 ИП Калачев И.Д. извещен о месте и времени рассмотрения дела, при этом мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела № 44-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от ИП Калачева И.Д. в Комиссию не поступало.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия приняла решение рассмотреть дело № 44-Р-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации в отсутствие ИП Калачева И.Д. либо его представителя.

В октябре 2015 г. в Чувашское УФАС России с устными и письменными жалобами на распространение ненадлежащей рекламы обращались жители г. Чебоксары.

Причина жалоб заключалась в том, что обычные сообщения рекламного характера распространялись на территории г. Чебоксары будучи замаскированы под официальный документ. В тексте объявлений собственникам жилья в категоричной форме сообщается, что они должны провести проверку приборов учета воды. Так, в самом верху листа помещено название «документа»: составители озаглавили его «Информационным уведомлением». Под этим словосочетанием располагается официальное наименование закона об обеспечении единства измерений, на который авторы листовки ниже прямо ссылаются. Кроме того, текст объявления написан в категоричном стиле: в нем, в частности, сообщается, что собственникам жилья «**необходимо согласовать** дату и время процедуры проверки приборов учета воды».

08.10.2015 г. в Чувашское УФАС России обратилась гр. «...» о распространении листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки аналогичного содержания. Заявитель считает, что правомерность действий организации, называющей себя «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» и предлагающей свои услуги в навязчивой форме, вызывает сомнения.

В ходе рассмотрения указанного заявления были направлены соответствующие запросы.

Чувашское УФАС России установило, что рассматриваемая реклама содержит номер телефона: 22-85-89, при этом абонентом номера 22-85-89 является ООО «РусЭнергоУчет», оказывающее диспетчерские услуги на территории г. Чебоксары.

С целью установления рекламодателя, определившего содержание рассматриваемой рекламы, Чувашское УФАС России письмом исх. № 05-17/9473 от 23.10.2015 г. затребовало у ООО «РусЭнергоУчет» информацию о договорах на оказание услуг call – центра, заключенных с организациями, осуществляющими деятельность на территории

г. Чебоксары и г. Новочебоксарск с письменным пояснением обстоятельств.

ООО «РусЭнергоУчет» письмом вх. № 05-17/9028 от 12.11.2015 г. сообщило, что единственным хозяйствующим субъектом, по заявке которого Общество имеет обязательства на обработку входящих вызовов из Чувашской Республики, в рамках договора на оказание услуг call-центра, является индивидуальный предприниматель Калачев И.Д., «...»

При этом ООО «РусЭнергоУчет» сообщает, что условиями договора на оказание услуг call-центра не предусмотрено согласование сторонами способа, метода доведения до потребителей контрагентов Общества информации об оказываемых услугах.

Исходя из вышеизложенного, рассматриваемая реклама распространена ИП Калачевым И.Д. самостоятельно, без участия ООО «РусЭнергоУчет».

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что 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 Федерального закона «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 листовки:

- публично распространены в печатном виде (листовки-извещения) по почтовым ящикам подъездов многоквартирных жилых домов г. Чебоксары;
- предназначены 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»;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по подключению цифрового эфирного телевидения;
- 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.

Из текста рассматриваемых листовок следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 22-85-89, может воспользоваться услугой по поверке приборов учета воды, которую оказывает «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения», а также подключить цифровое эфирное телевидение.

Как указано выше, рекламируемые услуги оказывает ИП Калачев И.Д., информация о котором в листовках отсутствует.

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. Чебоксары организация с фирменным наименованием «Водоконтроль. Городская служба по учету водоснабжения» не зарегистрирована.

Таким образом, еще на стадии прочтения такой рекламной листовки у потребителя может формироваться мнение, об оказании указанных в ней услуг Городской службой по учету водоснабжения, то есть тем самым потребители могут вводиться в заблуждение.

Кроме того, 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...».

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 города Чебоксары коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по поверке счетчиков воды, носящее обязательный характер.

Листовки, рекламирующие услуги подключения цифрового эфирного телевидения исполнены в том же стиле, и также понимаются потребителями рекламы как официальное уведомление о проведении коллективного (предназначенного для всех) мероприятия по обязательному подключению цифрового эфирного телевидения в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2009 г. № 985 «О федеральной целевой программе «Развитие телерадиовещания в Российской Федерации на 2009-2015 г. г.» и Федеральной Целевой программой, что является недостоверной информацией.

Такая форма и содержание рекламы вводит в заблуждение потребителей рекламы относительно исполнителя услуг, формирует у потребителей рекламы неверное мнение по поводу организации, оказывающей услуги по поверке счетчиков воды и подключению цифрового эфирного телевидения, а также срочности и необходимости исполнения таких действий, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП Калачев И.Д.) 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».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований установленных пунктом 20 части 3 и части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Исходя из информации, полученной от ООО «РусЭнергоУчет» в понимании пунктов 5-7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ИП Калачев И.Д. является рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем, рекламодателем информации, изложенной в листовках.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодателям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В связи с тем, что на момент рассмотрения дела рассматриваемые рекламные листовки на территории г. Чебоксары не распространяются, Комиссия Чувашского УФАС России не установила необходимости выдачи ИП Калачеву И.Д. предписания о прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

Учитывая вышеизложенное и руководствуясь частью 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную в августе – сентябре 2015 г. на территории г. Чебоксары в виде листовок с информацией о необходимости проведения метрологической поверки индивидуальных приборов учета воды, а также рекламу, распространенную в октябре 2015 г. с информацией о необходимости подключения цифрового эфирного телевидения, поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП Калачеву И.Д. не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Чувашского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»