

ИП К И.Д.

РЕШЕНИЕ

по делу №010/05/5-438/2023

02 октября 2023 года
Петрозаводск

г.

Резолютивная часть решения объявлена 18 сентября 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме 02 октября 2023 года.

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

– руководитель 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 №010/05/5-438/2023, возбужденное в отношении ИП К И Д (по факту распространения на территории Российской Федерации и, в частности, на территории городов Екатеринбурга, Хабаровска, Барнаула, Архангельска, Омска, Петрозаводска, Воронежа и Ярославля 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 КИ.Д.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступили обращения КЕ.Г. (с письмом УФАС России по Хабаровскому краю от 18.04.2023 №ТТ/3825/23, вх. от 25.04.2023 №2586/23), МК.Ф. (с письмом УФАС России по Хабаровскому краю от 18.04.2023 №ТТ/3823/23, вх. от 25.04.2023 №2585/23), ДН.В. (г.Екатеринбург, вх. от 27.04.2023 №2633-ЭП/23), О А. (г.Екатеринбург, вх. от 02.05.2023 №2662-ЭП/23), Х И.В. (г.Хабаровск, вх. от 22.05.2023 №3068-ИП/23), МОО «Народный контроль» (с письмом УФАС России по Свердловской области от 29.05.2023 №ДШ/10144/23, вх. от 29.05.2023 №3253/23), Р Д.С. (с письмом УФАС России по Алтайскому краю от 25.05.2023 №СС/3368/23, вх. от 02.06.2023 №3338/23), Г А.А. (с письмом УФАС России по Архангельской области от 06.06.2023 №2938/23, вх. от 06.06.2023 №3406/23), РН.П. (с письмом УФАС России по Омской области от 07.06.2023 №ТШ/3491/23, вх. от 07.06.2023 №3419/23), ООО «КРЦ» (вх. от 19.06.2023 №3637/23), С Н.А. (с письмом ФАС России от 22.06.2023 №08/49215/23, вх. от 23.06.2023 №3762-ЭП/23), Л Б.Е. (с письмом Воронежского УФАС России от 27.06.2023 №АЛ/4936/23, вх.№3849-ЭП/23), М А.Ю. (с письмом Ярославского УФАС России от 17.07.2023 №7059/23, вх. от 18.07.2023 №4271-ЭП/23), Е Д.В. (с письмом Хабаровского УФАС России от 02.08.2023 №ЛИ/7962/23, вх.№4520-ЭП/23), С Э.Д. (с письмом Хабаровского УФАС России от 02.08.2023 №ЛИ/7961/23, вх. от 02.08.2023 №4521-ЭП/23), Т И.И. (г.Петрозаводск, вх. от 16.08.2023 №4755-ЭП/23), о распространении в период с апреля 2023 года по август 2023 года предписаний и извещений рекламного характера о проведении проверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефонам: 8 (343) (г.Екатеринбург), 8 (4212) (г.Хабаровск), 8 (3852) (г.Барнаул), 8(8182) (г. Архангельск), 8 (3812) (г.Омск), 8 (8142) (г. Петрозаводск), 8 (473) (г.Воронеж), 8 (4852) (г.Ярославль) со ссылками на нормативные правовые акты.

Заявители ставят под сомнение правомерность данных предписаний и извещений, предлагающих свои услуги в навязчивой форме, указывают на введение их в заблуждение.

К заявлениям, поступившим из городов Екатеринбурга, Хабаровска, Барнаула, Архангельска, Омска, Петрозаводска, Воронежа и Ярославля были приложены предписания и извещения следующего вида и содержания.

В указанных предписаниях и извещениях, распространяемых посредством почтовых ящиков в городах Екатеринбурге, Хабаровске, Барнауле, Архангельске, Омске, Петрозаводске, Воронеже и Ярославле в основном отличались номера телефонов, периоды проведения проверок приборов учета и включали в себя информацию об обязательном проведении

метрологической поверки с указанием основания на Федеральный закон от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений», постановление Правительства РФ от 06.05.2011 №354.

Представленное извещение оформлено 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: выделены индивидуальному предпринимателю К ИД ()).

Согласно выписке из ЕГРИП ИП К И.Д. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.03.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Петрозаводску. Основным видом деятельности ИП КИ.Д. является производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем кондиционирования воздуха (код ОКВЭД 43.22).

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, 010/05/5-364/2022, 010/05/5-369/2022, 010/05/5-525/2022, 010/05/5-751/2022, 010/05/5-84/2023 возбужденные в отношении ИП К И.Д. 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 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 И.Д. был признан их рекламодателем и рекламораспространителем.

При этом в рамках рассмотрения дел №03-02/36-2018 и №010/05/5-207/2019 ИП К И.Д. 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 И.Д. 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 И.Д. 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 заявлений, 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 22.06.2023 «О возбуждении дела №010/05/5-438/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 16 часов 00 минут 18.07.2023.

В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, к участию в рассмотрении дела привлечен ИП КИ.Д.

Согласно почтовому уведомлению копию указанного определения 26.06.2023 получила К Л.Ю. (мать ИП К И.Д.), 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 И.Д. 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 ФАС России от 22.06.2023 №08/49215/23 (вх. от 23.06.2023 №3762-ЭП/23), Воронежского УФАС России от 27.06.2023 №АЛ/4936/23 (вх.№3849-ЭП/23), Ярославского УФАС России от 17.07.2023 №7059/23 (вх. от 18.07.2023 №4271-ЭП/23), о распространении в мае и июне 2023 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела предписаний рекламного характера о проведении проверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефонам: 8 (8142) (г.Петрозаводск), 8 (473) (г.Воронеж), 8 (4852) (г.Ярославль) со ссылками на нормативные правовые акты.

С учетом изложенного, руководствуясь положениями пунктов 31, 41 Правил №1922 определением от 18.07.2023 срок рассмотрения настоящего дела был продлен, дело назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 18.08.2023.

Согласно почтовому уведомлению копия указанного определения получена 16.08.2023 К Л.Ю. (мать ИП К И.Д.), однако, запрошенные документы предприниматель не предоставил, свою явку на рассмотрение дела не обеспечил.

18.08.2023 при рассмотрении дела комиссия установила необходимость приобщения к материалам настоящего дела заявления физических лиц, поступивших с письмами Хабаровского УФАС России от 02.08.2023

№ЛИ/7961/23 (вх.№4521-ЭП/23) и №ЛИ/7962/23 (вх. от 02.08.2023 №4520-ЭП/23), а также обращение Т.И.И. от 16.08.2023 (вх.№4755-ЭП/23) о распространении в июне, июле и августе 2023 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела предписаний рекламного характера о проведении проверки приборов учета воды и необходимости оформления заявки по телефонам: 8 (4212) (г.Хабаровск), 8 (8142) (г.Петрозаводск) со ссылками на нормативные правовые акты.

С учетом изложенного, руководствуясь положениями пунктов 31, 41 Правил №1922 определением от 18.08.2023 срок рассмотрения настоящего дела был продлен, дело назначено к рассмотрению на 15 часов 00 минут 18.09.2023.

Согласно почтовому уведомлению копия указанного определения получена 25.08.2023 К Л.Ю. (мать ИП К И.Д.), однако, запрошенные документы предприниматель не предоставил, свою явку на рассмотрение дела не обеспечил.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, 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 Екатеринбурга, Хабаровска, Барнаула, Архангельска, Омска, Петрозаводска, Воронежа и Ярославля
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращение внимания на услуги поверке/замене приборов учета воды,
- 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 номерам телефонов 8 (343) (г.Екатеринбург), 8 (4212) (г.Хабаровск), 8 (3852) (г.Барнаул), 8(8182) (г.Архангельск), 8 (3812) (г.Омск), 8 (8142) (г.Петрозаводск), 8 (473) (г.Воронеж), 8 (4852) (г.Ярославль) может воспользоваться услугами по поверке приборов учета воды.

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.

В соответствии с частью 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).

Поскольку наименование лица, оказывающего услугу по поверке приборов учета воды в извещении указано без организационно-правовой формы и иных регистрационных данных (ИНН, ОГРН и др.), а в предписании информация об юридическом лице отсутствует полностью, не представляется возможным проверить его регистрацию в качестве юридического лица в нормативно установленном порядке.

При этом использование в извещениях наименования «ЖКХ-Сервис Екатеринбург» и «ЖилСервис Петрозаводск» как коммерческого обозначения не допустимо, поскольку оно не ассоциируется с лицом, в действительности оказывающим рекламируемые услуги - ИП Калачевым И.Д.

Кроме того, использованные в извещениях сочетания слов, а именно: «ИЗВЕЩЕНИЕ №6415-14», «ЖКХ-Сервис», «предупреждаем Вас....», «индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку...», «Во избежание начисления платы за потребления воды по общему нормативу, а также в целях соблюдения требований Федерального Закона, Вам необходимо согласовать дату и время процедуры поверки приборов учета воды по телефону ...» «работы по поверке будут проводиться с... по...», в извещениях распространяемых в г. Екатеринбурге и г.Петрозаводске, а также графическое исполнение извещений, 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 ЖКХ в городах Екатеринбурге и Петрозаводске мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер, а также за частую воспринимаются гражданами как квитанции коммунальной службы, по которым необходимо оплатить услуги.

Предписанием является документ, требующий от лица выполнения определенных действий, неисполнение которого влечет для лица юридические последствия.

Использование сочетание слов «Предписание», «индивидуальные приборы учета должны пройти обязательную метрологическую поверку...», «приборы

учета воды, установленные в вашей квартире, имеют межповерочный интервал и нуждаются в обязательной метрологической поверке, без проведения которой приборы считаются непригодными для потребления», «работы по поверке будут проводиться с... по...» в предписаниях, распространяемых в городах Екатеринбурге, Хабаровске, Барнауле, Архангельске, Омске, Петрозаводске, Воронеже, Ярославле, ссылки на нормативные правовые документы, обращение к плательщикам об обязательной метрологической поверке приборов учета воды, схожих по виду и содержанию с предписаниями, применяемыми при осуществлении жилищного надзора, воспринимаются потребителями рекламы как официальные предписания.

Кроме того, 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 И.Д. (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 ЖКХ-Сервис, а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя (ИП К 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».

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 И.Д. отсутствует.

Таким образом, ИП К И.Д. 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 рекламодатель. 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 И.Д. 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. Петрозаводска, Воронежа, Ярославля, Хабаровска о распространении с мая по август 2023 года аналогичных рассматриваемым в рамках настоящего дела предписаний/извещений рекламного характера 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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую ИП К И.Д. (ИНН) на территории городов Екатеринбурга, Хабаровска, Барнаула, Архангельска, Омска, Петрозаводска, Воронежа и Ярославля в виде извещений, предписаний рекламного характера поскольку в ней нарушены требования пункта 20 части 3, части 7 статьи 5 и пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП КИ.Д., 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 И.Д. 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