

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении

№ 022/04/14.3-129/2019 и проведении административного расследования

04 апреля 2019г. г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев материалы, представленные отделом контроля недобросовестной конкуренции и рекламы по заявлениям жителей города Барнаула и директора ООО «Городской департамент ЖКХ» о распространении на территории города Барнаула Алтайского края рекламных листовок с требованием о прохождении обязательной метрологической поверки приборов учета воды, имеющих характер официального документа, и в связи с непосредственным обнаружением должностным лицом достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, признал их достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

в Алтайское краевое УФАС России на рассмотрение поступили заявления граждан РФ <...>, <...>, <...>, а также от директора ООО «Городской департамент ЖКХ» <...> о том, что собственникам многоквартирных жилых домов массово от «Центральной службы учета ресурсов г.Барнаула» поступают листовки, носящие характер официального извещения, с требованием пройти обязательную метрологическую поверку индивидуальных приборов учета воды.

Данные листовки, как указывают заявители, вводят в заблуждение собственников многоквартирных жилых домов города, поскольку содержат заведомо ложную информацию о том, что:

- при игнорировании данного извещения и в случае, если собственником не будет проведена поверка в указанный срок, индивидуальный прибор учета считается «непригодным для учета потребления» и начисления по услугам «Холодное/горячее водоснабжение» будут производиться по «общему нормативу»;
- в извещении присутствует таблица, в которой указаны нормы потребления воды и суммы нормативных начислений, но не указаны единицы измерения. Кроме того, согласно решению управления Алтайского края по государственному регулированию цен и тарифов от 28.04.2018г. № 54 в городе Барнауле утверждены несколько нормативов для разных типов домов;
- в листовках имеются штрих-коды, которые не читаются стандартными средствами, поскольку имеют вместо требуемых 13-ти 14-ть символов (цифр), первые три из которых, определяющие код страны, соответствуют Парагваю.

Заявители просят провести проверку законности данной рекламной кампании и законности деятельности организации.

К вышеперечисленным заявлениям приложены идентичные листовки, за

исключением даты (11.02.2019г., 18.02.2019г., 11.03.2019г., 01.04.2019г.), с указанием номера телефона 8(3852) 60-71-66, оформленные с использованием элементов, сходных с элементами, применяемыми при оформлении извещений/квитанций жилищно-коммунальными службами, а именно: штрих-код, ссылки на федеральные законы, обращение к плательщикам, размещение таблицы, имитирующей расчетную таблицу по тарифам, размещаемую в квитанциях.

При проверке в едином государственном реестре юридических лиц сведений о лицах под наименованием организации «Центральная служба учета ресурсов» установлен факт отсутствия регистрации юридического лица под таким наименованием.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.06.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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 Закон о рекламе, объект рекламирования – это 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 в городе Барнауле;
- предназначена для неопределенного круга лиц;
- преследует цели информирования: обращения внимания на услуги по поверке приборов учета воды, а также на лицо, оказывающее эти услуги – Центральная служба учета ресурсов, г.Барнаул;
- направлена на продвижение данных услуг на рынке.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе, поэтому является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу части 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.

Из текста рассматриваемой рекламы следует, что потребитель, позвонив по номеру телефона 8 (3852) 60-71-66, может заказать услуги по поверке приборов учета воды, которые оказывает Центральная служба учета ресурсов, г.Барнаул.

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.

В данном случае предполагается, что наименование «Центральная служба учета ресурсов» в рекламных листовках использовано в качестве коммерческого обозначения лица, предлагающего свои услуги по поверке приборов учета воды.

Вместе с тем использование в листовках указанного коммерческого обозначения может вводить потребителей в заблуждение относительно действительного исполнителя услуг, в связи с отсутствием в них соответствующей информации, а также относительно того, что данные услуги оказываются лицом, зарегистрированным в установленном законодательством порядке в качестве юридического лица.

Кроме того, использованные в листовках сочетания слов, а именно: «Центральная служба учета ресурсов, г.Барнаул», «Напоминаем Вам, что согласно Федеральному закону...», «...во избежание начисления платы за потребление по общему нормативу...», «...Вам необходимо согласовать дату и время процедуры проведения проверки...», «работы по поверке будут проводиться...» «обращаем ваше внимание, что самостоятельный демонтаж приборов учета, а также несанкционированное вмешательство в работу прибора КАТЕГОРИЧЕСКИ ЗАПРЕЩЕНО!», 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 только указанной службой в городе Барнауле мероприятий по поверке счетчиков воды, носящих обязательный характер.

Кроме того, из текста рекламных листовок не следует, что лицо, предлагающее услуги по поверке приборов учета воды, не оказывает их лично, а может предложить только услуги посредника.

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 только у «Центральной службы учета ресурсов», а отсутствие в тексте рекламы указания на непосредственного исполнителя искажает смысл информации и вводит в заблуждение потребителей рекламы и свидетельствует о наличии признаков нарушения требований пункта 20 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона 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.

В соответствии с пунктом 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 Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии по адресу <http://fundmetrology.ru>.

В списках организаций (лиц), имеющих право производить поверку средств измерений, в том числе индивидуальных счетчиков холодной и горячей воды, размещенных на сайте Федерального Агентства по техническому регулированию и метрологии, информация о «Центральной службе учета ресурсов» отсутствует.

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. Данный факт свидетельствует о наличии в рассматриваемой рекламе нарушения требований пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 20 части 3 и части 7 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель. При этом ответственность за нарушение пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе несет рекламораспространитель. Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями,

рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Принимая во внимание необходимость дополнительного выяснения обстоятельств дела, требующего значительных временных затрат, сопряженных с необходимостью установления лиц, причастных к разработке, изготовлению и распространению рассматриваемых рекламных листовок, а также истребованием необходимых сведений, руководствуясь статьями 28.1, 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу об административном правонарушении по факту распространения в городе Барнауле рекламных листовок с требованием о прохождении обязательной метрологической поверки приборов учета воды, имеющих характер официального документа, что влечет административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Провести административное расследование.

3. Права и обязанности лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 51 конституции Российской Федерации, статьями 25.1, 24.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

- никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания;

- лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом;

- дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об

отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения;

- производство по делам об административных правонарушениях ведется на русском языке - государственном языке Российской Федерации. Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения на родном языке, а также пользоваться услугами переводчика;

- при наличии смягчающих обстоятельств, приложить подтверждающие документы.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса <...>