

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/7-1077/2019

16 января 2020 года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/7-1077/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Регион Медиа» (ИНН 9731033128, ОГРН 1197746184679, далее – ООО «Регион Медиа», Общество) и индивидуальным предпринимателем <...> требований, установленных пунктом 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие <...>, извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителя ООО «Регион Медиа» - <...> (доверенность от 20.08.2019 № РМ-ДОВ-120819-004), представителя ИП <...> – <...> (доверенность от 30.01.2019 № 70 АА 1293130),

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило обращение физического лица по факту распространения 18.10.2019 в 15:00 (по омскому времени) в эфире телеканала «Петербург – 5 канал» рекламы о поверке счетчиков воды: *«ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ ООО «Центр метрологии» ОГРН 1136324007225 ПОВЕРКА водосчетчиков 390 рублей без снятия – 10% на коллективные ЗАЯВКИ *предложение бессрочное сайт: POVERKAOMSK.RU»*. Одновременно указанная реклама сопровождалась голосовым сообщением: *«Экономьте время и деньги. Поверка водосчетчиков на дому. Без снятия. Всего за 390 рублей. Телефон в Омске 90-87-87»*.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Вышеуказанная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку распространена в адрес неопределенного круга лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - услуге поверки средств измерений, Городской службе поверки, ООО «Центр метрологии».

В силу пункта 17 статьи 2 Федерального закона от 26.06.2008 № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» (далее – Федеральный закон «Об обеспечении единства измерений») поверка средств измерений (далее - поверка) – это совокупность операций, выполняемых в целях подтверждения соответствия средств измерений метрологическим требованиям.

Поверку средств измерений осуществляют аккредитованные в соответствии с законодательством Российской Федерации об аккредитации в национальной системе аккредитации на проведение поверки средств измерений юридические лица и индивидуальные предприниматели (часть 2 статьи 13 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений»).

Аккредитация в области обеспечения единства измерений осуществляется в целях официального признания компетентности юридического лица или индивидуального предпринимателя выполнять работы и (или) оказывать услуги по обеспечению единства измерений в соответствии с Федеральным законом «Об обеспечении единства измерений». К указанным работам и (или) услугам относятся, в том числе поверка средств измерений (пункт 2 статьи 19 Федерального закона «Об обеспечении единства измерений»).

При этом в силу пункта 7 статьи 7 Федерального 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.

По общему правилу, установленному статьей 780 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору возмездного оказания услуг исполнитель оказывает услуги лично, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг.

Согласно сведениям Федеральной службы по аккредитации (www.fsa.gov.ru), сформированным на октябрь 2019 года, в реестре аккредитованных лиц отсутствует информация о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерений у ООО «Центр метрологии» (ИНН 6324040942).

На запрос Омского УФАС России АО «Телерадиокомпания «Петербург» в письме от 29.10.2019 исх. № 949/20-10/2019 указало, что «...размещение рекламных региональных роликов от имени и в интересах АО «Телерадиокомпания «Петербург», являющегося учредителем СМИ телеканал ««Петербург – 5 канал», осуществляет ООО «Национальный Рекламный Альянс»...».

ООО «Национальный Рекламный Альянс» пояснило (вх. № 11760 от 25.11.2019): «ООО «НРА», являясь агентом АО «НМГ», заключило субагентский договор с ООО «Регион Медиа». В свою очередь, ООО «Регион Медиа» заключило с ИП <...> Договор № РРМ-190415-0009ОМК от 15 апреля 2019 года (далее – «Договор»), в рамках которого были оказаны услуги по размещению 18 октября 2019 года в 15:00 (по омскому времени) в региональном эфире телеканала «Петербург – 5 канал» рекламного ролика ООО «Центр метрологии»...».

ООО «Регион Медиа» также в своих пояснениях от 13.11.2019 исх. № 1/11 указало, что «... 15 апреля 2019 года между Компанией и ИП <...> (далее по тексту - Заказчик) заключен договор РРМ-190415-0009ОМК на размещения в региональном эфире рекламы (далее по тексту – Договор).

Согласно п.3.3. Договора, Заказчик одновременно с рекламными материалами в обязательном порядке предоставляет Компании надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающие достоверность информации, наличие которой в рекламных материалах является обязательным с ФЗ «О рекламе». В случае если в период проведения рекламной кампании действия ранее представленных Заказчиком документов изменяется, Заказчик обязан немедленно уведомить о данном обстоятельстве Компанию и предоставить письменное подтверждение возобновления

срока действия документа/новый действующий документ.

В соответствии с вышеизложенным, Заказчик одновременно с рекламным материалом предоставил документы о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерений у ООО «Центр метрологии» (ОГРН 1136324007225), однако не уведомил о приостановлении действия аккредитации.

Данное неисполнение (неизмененное в рекламном материале наименование аккредитованного юридического лица) явилось следствием обстоятельств, которые Компания не могла ни предвидеть, ни предотвратить до уведомления об изменении предоставленных документов на иное юридическое лицо...».

Кроме того, в ответе от 18.12.2019 вх. № 12659 ООО «Регион Медиа» указало, что именно Общество является «...рекламораспространителем указанной выше региональной рекламы на территории города Омска...».

На запрос Омского УФАС России ИП <...> в письме от 04.12.2019 вх. № 12151 пояснил: «... Компания ИП <...> «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» осуществляет поверку индивидуальных приборов учета расхода холодной и горячей воды без демонтажа, а также замену приборов учета, не прошедших поверку. Территория обслуживания наших клиентов: Томская область, Новосибирская область, Кемеровская область, Иркутская область, Омская область.

<...> «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» является представителем аккредитованной организации ООО «ТатМетрология» 420064, Россия, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Б. Урманче, 10. ИНН 1657199320 КПП 165701001 ОГРН 1151690068056, аттестат аккредитации № RA.RU.311659 со всем необходимым пакетом документов, подтверждающих правомерность и юридическую состоятельность нашей деятельности. С ООО «Центр Метрологии» сотрудничали ранее.

По недосмотру нашего работника и сотрудника рекламной компании ООО «Регион Медиа» в эфир был запущен старый видеоролик с указанием ОГРН ООО «Центр Метрологии», написанный мелким шрифтом и видимый всего несколько секунд. **Ошибка почти сразу была устранена, а видеоролик снят с эфира....».**

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из определения, данного в пункте 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ИП <...> является и рекламодателем.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Регион Медиа» является рекламораспространителем.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»

рекламодаватель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, предусмотренных пунктом 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Определением от 19.12.2019 (далее – Определение) Омским УФАС России в отношении ООО «Регион Медиа» и ИП <...> было возбуждено дело № 055/05/7-1077/2019 по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на Определение ИП <...> дополнительно пояснил (вх. № 12996э от 25.12.2019): «... Компания «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ» по итогам выяснения обстоятельств с виновным работником, сообщает следующее, что перед распространением рекламы о поверке счетчиков, одновременно с рекламным материалом предоставил ООО «Регион Медиа» документы о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерения у ООО «Центр Метрологии» (ОГРН 1136324007225).

Однако, по недосмотру нашего сотрудника, не уведомил рекламную компанию ООО «Регион Медиа» о приостановлении аккредитации ООО «Центр Метрологии», соответственно не сообщил о необходимости замены в рекламном материале наименования нового аккредитованного юридического лица ООО «ТатМетрология» (ОГРН 1151690068056), в согласованном размещении.

Таким образом, в период проведения рекламной кампании изменилось аккредитованное лицо, но о данном обстоятельстве мы не уведомили сотрудника ООО «Регион Медиа», тем самым нарушили условия договора между нашими компаниями.

Также поясняем, что в данный период времени деятельность проводилась аккредитованным лицом ООО «ТатМетрология», поэтому услуги потребителям оказывались в соответствии с законодательством. Данный рекламный материал не вызвал никаких последствий для потребителей...».

ООО «Регион Медиа» дополнительно указало (вх. № 150 от 13.01.2020): «...Заказчик одновременно с рекламным материалом представил документ о наличии аккредитации на проведение поверки средств измерений у ООО «Центр Метрологии» (ОГРН 1136324007225) в форме Выписки из реестра аккредитованных лиц (аттестат аккредитации)...

...Таким образом, на момент представления рекламного материала ООО «Центр Метрологии» присутствовал в реестре аккредитованных лиц, размещенном на сайте Росаккредитации, а значит, имел аккредитацию в национальной системе аккредитации.

Однако, на протяжении всей рекламной кампании от Заказчика в адрес ООО «Регион Медиа» **не поступало уведомлений о приостановке аккредитации ООО «Центр Метрологии» и о замене в рекламном материале наименования нового аккредитованного юридического лица ООО «ТатМетрология» (ОГРН 1151690068056)...**

При этом ранее ООО «Регион Медиа» в адрес Омского УФАС России были представлены (исх. № 1/11 от 13.11.2019) копии договора № РРМ-190415-0009ОМК от 15.04.2019, заключенного между ООО «Регион Медиа» и ИП <...> а также аттестата аккредитации в области обеспечения единства измерений № РОСС RU.0001.310378, выданного ООО «Центр Метрологии» (далее - аттестат аккредитации).

В ходе рассмотрения вышеуказанных документов, Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

1. Договор № РРМ-190415-0009ОМК заключен между ООО «Регион Медиа» и ИП <...> **15.04.2019 года.**

2. Срок действия аттестата аккредитации: с 23 апреля 2014 года по **23 апреля 2019 года.**

Таким образом, на момент заключения между ООО «Регион Медиа» и ИП <...> договора № РРМ-190415-0009ОМК (**15.04.2019**) ООО «Центр Метрологии» действительно было аккредитовано в области обеспечения единства измерений, тем самым имело право выполнять работы и оказывать услуги по поверке средств измерения.

При этом, ООО «Регион Медиа» не могло не знать о том, что срок действия аттестата аккредитации ООО «Центр Метрологии» истекает **23 апреля 2019 года.**

В силу статьи 13 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям настоящего Федерального закона, в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

При этом согласно правовой позиции, изложенной в пункте 13 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» при определении лиц, подлежащих привлечению к административной ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы, судам необходимо также принимать во внимание, что согласно статьи 13 Федерального закона «О рекламе» обязанность предоставить рекламораспространителю сведения о соответствии рекламы требованиям Федерального закона «О рекламе» возникает у рекламодателя в случае предъявления такого требования рекламораспространителем, который должен **предпринимать разумные меры по недопущению распространения недобросовестной и (или) недостоверной рекламы.**

Поэтому рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности за распространение недобросовестной и (или) недостоверной рекламы наряду с рекламодателем только в том случае, если им указанные сведения **не запрашивались** либо если рекламораспространитель, не получив запрошенных сведений, тем не менее **не отказался от распространения рекламы.**

Кроме того, рекламораспространитель может быть привлечен к ответственности в том случае, если при проверке предоставленных ему сведений на предмет их соответствия фактическим обстоятельствам (например, соответствия сертификата на товар объекту рекламирования; сведений о государственной регистрации лицу, предоставившему эти сведения) **не проявит должных осмотрительности и осторожности.**

Вместе с тем, в адрес Омского УФАС России не представлено каких-либо документов, подтверждающих тот факт, что ООО «Регион Медиа» были предприняты какие-либо действия по недопущению распространения ненадлежащей рекламы в связи с истечением у ООО «Центр Метрологии» 23 апреля 2019 года срока действия аттестата аккредитации.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Регион Медиа», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Регион Медиа» и ИП <...> пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» при

распространении 18.10.2019 в 15:00 (по омскому времени) в эфире телеканала «Петербург – 5 канал» рекламы о поверке счетчиков воды.

Учитывая пояснения ООО «Регион Медиа» от 13.11.2019 исх. № 1/11 о том, что «...В настоящее время ООО «Регион Медиа» **приняты меры о замене в рекламном материале наименования нового аккредитованного юридического лица ООО «ТатМетрология» (ОГРН 1151690068056)**...», Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «Регион Медиа» и ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 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 рекламу ИП <...> о поверке счетчиков воды: «ГОРОДСКАЯ СЛУЖБА ПОВЕРКИ ООО «Центр метрологии» ОГРН 1136324007225 ПОВЕРКА водосчетчиков 390 рублей без снятия – 10% на коллективные ЗАЯВКИ *предложение бессрочное сайт: POVERKAOMSK.RU», сопровождающуюся голосовым сообщением: «Экономьте время и деньги. Поверка водосчетчиков на дому. Без снятия. Всего за 390 рублей. Телефон в Омске 90-87-87» и распространенную ООО «Регион Медиа» (ИНН 9731033128, ОГРН 1197746184679) 18.10.2019 в 15:00 (по омскому времени) в эфире телеканала «Петербург – 5 канал», ненадлежащей, нарушающей требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ИП <...> и ООО «Регион Медиа» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 20 января 2020 года.

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

Председатель Комиссии<...>

Члены Комиссии: <...>