Р Е Ш Е Н И Е

по делу №014/05/5-27/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск резолютивная часть оглашена «21» января 2020 г.

изготовлено в полном объеме «31» января 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в составе:

<.....> – заместитель руководителя - начальник отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<.....> –заместитель начальника отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии.

При участии заявителя: ПАО «Якутскэнерго» Энергосбыт», г. Якутск, ул. Федора Попова, 14, представителей по доверенности: <....>

Лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- гр. Б., адрес: г. Олекминск, ул. <....>, не явился, надлежащим образом извещен, не явился.

Заинтересованной стороны:

- МКУ «Служба информации, рекламы и контроля», г. Якутск, ул. Гоголя, 1, каб 221, 2 этаж, не явились.

Рассмотрев материалы дела №014/05/5-27/2019, возбужденное по обращению ПАО «Якутскэнерго» №10712 от 07.12.2018 г., в котором указываются факты распространения информации рекламного характера о реализации неодимовых магнитов на счетчики, с указанием абонентских номеров ПАО «Мобильные ТелеСистемы» Республики Саха (Якутия): «+7914.....» с признаками нарушения пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», по существу

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступило обращение ПАО «Якутскэнерго» №10712 от 07.12.2018 г., в котором указываются факты распространения информации рекламного характера о реализации «неодимовых магнитов», с указанием абонентского номера ПАО «Мобильные ТелеСистемы» Республики Саха (Якутия): «+7914.....».

Реклама содержит информацию: «Магниты на счетчики экономия -100%. 7.....», распространение рекламы, осуществляется с использованием рекламных конструкций, типа «баннерное панно», размера 100х90 см, размещенных на фасадах зданий, ограждений по всей территории г. Якутска, а именно по адресам: по ул. Жорницкого, ул. Чернышевского, ул. Лермонтова, ул. Гастелло, ул. Петра Алексеева, ул. Хатын-Юряхское шоссе, и пригородные улицы.

В обращении ПАО «Якутскэнерго» указывает, что рекламируемые неодимые «СТОП-МАГНИТЫ», используются в незаконных целях для снижения объемов потребляемых энергоресурсов, путем установки неодимового магнита на прибор учета в целях хищения, что влечет нарушение законодательства в сфере электроэнергетики, статьи 544 ГК РФ, Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (ред. от 09.09.2017) "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" (вместе с "Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам

и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов"), требования к техническому состоянию и эксплуатации приборов и оборудования, а также порядок осуществления контроля за их соблюдением определяются законом, иными правовыми актами и принятыми в соответствии с ними обязательными правилами.

В целях установления лица, причастного к вопросу производства и распространения рекламы неодимовых «Стоп-магнитов» - «Магниты на счетчики экономия -100%. 7.....», иных сведений о местонахождении продавца рекламируемого товара «Стоп-магнита», которое используются гражданами для снижения объемов потребляемых энергоресурсов путем незаконной установки неодимового магнита на прибор учета, антимонопольным органом, проведена с 31.01.2019 г. по 06.03.2019 г. внеплановая проверка №03-02/19РВП.

По результатам внеплановой проверки №03-02/19РВП установлено, что лицом, использующим, указанные в рекламе абонентский номер <...> принадлежащие номерной емкости ПАО «Мобильные ТелеСистемы», выступает абонент ПАО МТС +7914-.... гр. Б., <....> года рождения, абонентский номер зарегистрирован с 10.03.2014 г. со сменой номера 8.....

Заявитель считает, что распространение рассматриваемой рекламы: «Магниты на счетчики экономия -100%. 7....», нарушает требование пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в части побуждения к совершению противоправных действий.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) определением о возбуждении дела №014/05/5-27/2019 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе от 09.04.2019 г. возбуждено производство по делу.

В связи необходимостью установления местонахождения гр. Б. рассмотрение дела приостанавливалось, 16.12.2019 г. возобновлено производство по делу №014/05/5-27/2019 возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе.

Согласно п. 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 (далее - Правил №508), 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.

Управлением определения направлялись по адресу местонахождения гр. Б., что указывает на надлежащее извещение о времени и месте.

Ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие представителей, об отложении рассмотрения дела от сторон не поступали.

В ходе рассмотрения дела по существу представитель ПАО «Якутскэнерго»

Энергосбыт Б. пояснила, что повсеместно используются стоп-магниты различными потребителями для хищения энергоресурсов. Уточнил, что согласно "Правила учета электрической энергии" (утв. Минтопэнерго РФ 19.09.1996, Минстроем РФ 26.09.1996) целью учета электроэнергии является получение достоверной информации о производстве, передаче, распределении и потреблении электрической энергии на оптовом и розничном рынках электроэнергии. Согласно пунктом 3.5 средства учета электрической энергии и контроля ее качества должны быть защищены от несанкционированного доступа для исключения возможности искажения результатов измерений. Пунктом 4.2. Правил установлено, что организация эксплуатации средств учета электроэнергии должна вестись в соответствии с требованиями действующих нормативно - технических документов и инструкций заводов - изготовителей.

Потребитель обязан обеспечить содержание электроустановок в рабочем состоянии и их эксплуатацию в соответствии с требованиями правил и других нормативно-технических документов. Он несет ответственность за сохранность расчетного счетчика, его пломб и за соответствие цепей учета установленным требованиям (пункт 1.2.2 Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденных Приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 13.01.2003 N 6).

Б. уточнила, что рассматриваемая реклама, распространяется по всей территории г. Якутска, содержание рекламы побуждает граждан нарушать порядок учета электрической энергии со стороны потребителя (покупателя), выразившимся во вмешательстве в работу прибора учета (системы учета).

Ежегодно ПАО «Якутскэнерго» закупает оборудование по контролю за обеспечением целостности и сохранности приборов учета, новые приборы учета снабжаются пломбами «АнтиМагнит».

Представитель ПАО «Якутскэнерго» Энергосбыт М. также сообщил, что энергоснабжающая организация несет огромные убытки от использования потребителями рекламируемого «Стоп-магнита», для пресечения хищения электричества в 2017 . Якутскэнерго было закуплено устройство против «Стоп-магнита», пломба «Анти-магнит» на сумму 1 млн. 800 000 рублей. Считает, деятельность продавца товара в распространении рекламы с призывающей покупать магниты на счетчики для экономии 100%, нарушает законодательство Российской Федерации о порядке учета электрической энергии, а также ст. 7.19 КоАП РФ.

М . сообщил, что контрольные замеры приборов учета, проведенные в испытательной лаборатории инженерного центра измерительных систем Энергосбыта с использованием обнаруженных в ходе инспекционной проверки идентичных предлагаемым в рекламе неодимовым магнитам, показала, что под воздействием магнита работа прибора учета значительно уменьшалась, а показатели импульсного прибора учета со счетным механизмом барабанного типа вообще остановилось, что несомненно, указывает, что при использовании их потребителем вполне возможно получить искаженные в сторону значительного уменьшения данных приборов учета.

На вопрос Комиссии, выявлялись ли инспекцией Энергосбыта, во время проверок, факты использования «Стоп-магнитов», М. сообщил, что периодически инспекторы

выявляют нарушителей, использующих магниты в целях уменьшения показателей приборов учета. Уточнил, что акты неучтенного потребления электрической энергии, составляются периодически, случаи выявления несанкционированного вмешательства в работу прибора учета, путем использования неодимовых «Стоп-магнитов» растут с каждым годом, что приводит к колоссальным экономическим потерям.

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространяемая 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 продвижению на рынке.

В статье 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Однако согласно пункту 6 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» данный Федеральный закон не распространяется объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности. При этом необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Таким образом, информация о продаже неодимовых магнитов лицом, систематически получающим прибыль от такой деятельности, является рекламой.

С учетом изложенного, информация Б. с выражением: «Магниты на счетчики экономия -100% т. 7.....» может быть признана рекламой.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий.

Однако, содержание рекламы с выражением: «Магниты на счетчики экономия - 100% т. 7....» прямо побуждает потребителей рекламы к совершению противоправных действий, выражающихся в уклонении от уплаты коммунальных платежей посредством искажения показаний приборов учета коммунальных ресурсов, путем установки неодимового магнита на прибор учета в целях хищения, что влечет нарушение законодательства в сфере электроэнергетики, статьи 544 ГК РФ, Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (ред. от 09.09.2017) "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений

в многоквартирных домах и жилых домов" (вместе с "Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов"), требования к техническому состоянию и эксплуатации приборов и оборудования, а также порядок осуществления контроля за их соблюдением определяются законом, иными правовыми актами и принятыми в соответствии с ними обязательными правилами.

По действующему законодательству умышленное занижение фактического количества потребленной электроэнергии или водоснабжения является их хищением путем присвоения и влечет за собой взыскание причиненного ущерба и привлечение виновного к административной ответственности.

Совокупное восприятие информации, размещенной в рекламе дает основание полагать, что объектами рекламирования выступает продажа «Стоп-магнитов», которые используются для 100% экономии средств.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой признается информация, распространяемая 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 продвижению на рынке. В статье 3 Федерального закона «О рекламе» под товаром как объектом рекламирования понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рекламируемые «СТОП-МАГНИТЫ», используются в незаконных целях для снижения объемов потребляемых энергоресурсов, путем установки неодимового магнита на приборы учета в целях хищения, что влечет нарушение законодательства в сфере электроэнергетики, статьи 544 ГК РФ, Постановления Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (ред. от 09.09.2017) "О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов" (вместе с "Правилами предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов"), требования к техническому состоянию и эксплуатации приборов и оборудования, а также порядок осуществления контроля за их соблюдением определяются законом, иными правовыми актами и принятыми в соответствии с ними обязательными правилами.

Использование рекламируемых товаров (неодимовых магнитов в целях уменщения показателей приборов учета) само по себе является нарушением законодательства, регламентирующего порядок учета потребленной электроэнергии.

Частью 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

По действующему законодательству умышленное занижение фактического количества потребленной электроэнергии или водоснабжения является их хищением путем присвоения и влечет за собой взыскание причиненного ущерба и

привлечение виновного к административной ответственности.

Согласно ст. 7.19 Кодекса РФ об административных правонарушениях самовольное подключение к электрическим сетям, тепловым сетям, нефтепроводам, нефтепродуктопроводам и газопроводам, а равно самовольное (безучетное) использование электрической, тепловой энергии, нефти, газа или нефтепродуктов, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на должностных лиц - от тридцати тысяч до восьмидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок от одного года до двух лет; на юридических лиц - от ста тысяч до двухсот тысяч рублей.

С учетом возможного нанесения значительного ущерба в финансово-экономической деятельности ПАО «Якутскэнерго» Энергосбыт» действиями рекламодателя с использованием телефонного номера «+7914-.....», указанного в рекламе, направленности информации на реализацию «Стоп-магнитов» гражданам для несанкционированного вмешательства в работу индивидуального прибора учета, а также последствий от результатов рекламируемого им товара применяемого гражданами для совершения противоправных действий по снижению показателей фактически потребленных объемов энергоресурсов, путем установки неодимового магнита на бытовые прибор учета в целях выставления недостоверных данный по фактически потребленным ресурсам, рассматриваемая реклама побуждает потребителей рекламы совершать противоправлные действия.

Согласно п. п. 10 - 11 ч. 1 ст. 4 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - ЖК РФ) вопросы предоставления коммунальных услуг, внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, в том числе уплаты взноса на капитальный ремонт общего имущества в многоквартирном доме регулирует жилищное законодательство.

В силу ч. 1 ст. 153 ЖК РФ граждане и организации обязаны своевременно и полностью вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги. Размер платы за коммунальные услуги рассчитывается исходя из объема потребляемых коммунальных услуг, определяемого по показаниям приборов учета (ч. 1 ст. 157 ЖК РФ).

Согласно ч.ч. 1 - 2 ст. 13 Федерального закона от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ" производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов. Расчеты за энергетический ресурсы должны осуществляться на основании данных о количественном значении энергетических ресурсов, произведенных, переданных, потребленных, определенных при помощи приборов учета используемых энергетических ресурсов.

При этом ст. 165 Уголовного кодекса Российской Федерации предусмотрена ответственность за незаконное потребление, в том числе коммунальных ресурсов, а именно за причинение имущественного вреда собственнику (иному владельцу) путем обмана при отсутствии признаков хищения.

Также ст. 7.27.1 КоАП РФ закреплена ответственность за причинение имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества путем обмана или злоупотребления доверием при отсутствии признаков уголовно наказуемого деяния.

Таким образом, реклама о реализации магнитов на счетчики с использованием выражений (призывов): «Магниты на счетчики экономия -100%. 7....», по мнению антимонопольного органа, провоцирует граждан на незаконное использование неодимовых магнитов для снижения показателей приборов учета, побуждает к совершению противоправных действий, следовательно нарушающей требования с пункта 1 части 4 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама о реализации «Стоп-магнитов», распространяемая путем нанесения надписи на стене многоквартирного жилого дома по адресу г. Якутск, пр. Ленина, 16 по настоящее время является ненадлежащей нарушающей требования пункта 1 части 4 статьи 5 и части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу статьи 6.19. Кодекса Республики Саха (Якутия) об административных правонарушениях" размещение афиш, плакатов, объявлений, листовок, иных информационных материалов, нанесение надписей и графических изображений вне установленных мест, специально отведенных органами местного самоуправления, - влекут предупреждение или наложение административного штрафа на граждан в размере от трехсот до трех тысяч рублей; на должностных лиц - от одной тысячи до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от десяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Комиссия Управления приходит к выводу о направлении настоящего решения в МКУ «Служба информации и рекламы» для проведения проверки по фактам распространения рассматриваемой рекламы с использованием рекламных носителей в рамках компетенции на предмет соответствия требованиям части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе», а также рассмотрения вопроса на предмет наличия признаков нарушения статьи 6.19. Кодекса Республики Саха (Якутия) об административных.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пункта 1 части 4 статьи 5, частью 11 статьей 5, пунктом 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктов 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу «Магниты на счетчики экономия -100%. 7.....», гр. Б. о реализации неодимовых магнитов, распространяемую с использованием рекламных конструкций, размещенных на территории г. Якутска по адресам: по ул. Жорницкого, ул. Чернышевского, ул. Лермонтова, ул. Гастелло, ул. Петра Алексеева, ул. Хатын-Юряхское шоссе, и пригородные улицы, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пунктом 1 части 4 статьи 5, части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»;

2. Выдать Бельчусову А.А. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе;

3. Передать материалы дела МКУ «Служба информации и рекламы» для принятия решения о прекращении размещения рекламных конструкций с рекламой «СТОП-Магнитов» на территории ГО «город Якутск»;

4. Материалы настоящего дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3 месяцев со дня вынесения настоящего решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии