

РЕШЕНИЕ

10 июля 2017 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 29 июня 2017 года.

Решение в полном объеме изготовлено 10 июля 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

Д.А. Шелестенко заместитель руководителя управления - начальник отдела защиты конкуренции,

Члены комиссии:

Ю.В. Селезнева государственный инспектор отдела защиты конкуренции,

Д.Д. Тарабрина специалист-эксперт отдела защиты конкуренции,

рассмотрев дело № 12 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Липецкая энергосбытовая компания» (398024 г. Липецк, проспект Победы, д. 87А, ИНН 4822001244 ОГРН 1054800190037) (далее - ОАО «ЛЭСК») части 11 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламы на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии,

в присутствии:

представителя лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ОАО «ЛЭСК» <...>, <...>,

в отсутствие:

заявителя - <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Липецкое УФАС России поступило обращение гражданина <...> о том, что на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии распространяется рекламная информация. Данный способ распространения рекламной информации содержит признаки нарушения Закона о рекламе.

В рамках рассмотрения данного заявления, Липецким УФАС России был направлен запрос в ОАО «ЛЭСК» о предоставлении следующей информации:

- информацию о лице, являющемся в силу п. 6 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводителем

информации, размещаемой на оборотной стороне счетов-квитанций на оплату электроэнергии (с указанием полного наименования хозяйствующего субъекта, его должностного лица, юридического и фактического адреса, контактных телефонов);

- сведения о лице, являющемся в силу п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем информации, размещаемой на оборотной стороне счетов-квитанций на оплату электроэнергии (с указанием полного наименования хозяйствующего субъекта, его должностного лица, юридического и фактического адреса, контактных телефонов);

- копию договора с рекламодателем (рекламопроизводителем) информации, размещаемой на оборотной стороне счетов-квитанций на оплату электроэнергии, на предмет ее распространения (изготовления);

- копию договора (со всеми приложениями) на предмет изготовления счетов-квитанций на оплату электроэнергии;

- информацию о включении в расчет тарифа в 2010-2016 годах на электроэнергию, расходов на изготовление и доставку до потребителей счетов-квитанций на оплату электроэнергии;

- информацию об источнике финансирования расходов на изготовление и доставку до потребителей счетов-квитанций на оплату электроэнергии.

- иные документы по своему усмотрению.

В ответ на указанный запрос ОАО «ЛЭСК» пояснило, что реклама на счет-квитанциях на электроэнергию не распространяется, т.к. информация, расположенная на оборотной стороне счет-квитанций, предназначена для контрагентов, с которыми заключен договор энергоснабжения.

Согласно пунктом 1 статьи 3 Закона реклама - 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 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования - 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.

Пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе гласит, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с письмом ФАС России № АЦ/4624 от 05 апреля 2007 года под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Соответственно, распространение такой персонифицированной информации о лице, товаре, услуге должно признаваться распространением среди неопределенного круга лиц, в том числе в случаях распространения сувенирной продукции с логотипом организации в качестве подарков, поскольку заранее невозможно определить всех лиц, для которых такая информация будет доведена.

Следовательно, информация, размещенная на оборотной стороне счет-квитанций, адресована неопределенному кругу лиц.

ОАО «ЛЭСК» говорит о том, что размещение на счете-квитанции информации о способах оплаты электроэнергии не является рекламой.

Однако на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии не распространяется информации о способах оплаты электроэнергии, а распространяется рекламная информация, где объектами рекламирования являются: «Сталь-сервис», сантехнические работы, работы по проектированию и строительству, кадастровые работы, кровельные работы, заборы, фундаменты, колодцы, теплицы, финансовые услуги, бурение скважин, котлы, семена. Кроме того, каждая рекламная информация содержит адреса и контактные номера телефонов.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Одним из важнейших условий размещения рекламы является то, что реклама должна быть распознаваема потребителями непосредственно в момент её представления независимо от формы или от используемого средства распространения.

При этом оценка такой рекламы осуществляется с позиции обычного потребителя, не обладающего специальными знаниями (Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 2012 г. № 58

О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, информация, размещаемая на оборотной стороне счет-квитанций на электроэнергию, соответствует понятию, изложенному в статье 3 Закона о рекламе и является рекламной.

В соответствии с частью 11 статьи 5 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.

Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов», утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 №354 (далее – Правила №354), в пункте 69 закрепляют исчерпывающий перечень информации, содержащейся в платежных документах, а именно:

а) почтовый адрес жилого (нежилого) помещения, сведения о собственнике (собственниках) помещения (с указанием наименования юридического лица или фамилии, имени и отчества физического лица), а для жилых помещений государственного и муниципального жилищных фондов - сведения о нанимателе жилого помещения (с указанием фамилии, имени и отчества нанимателя);

б) наименование исполнителя (с указанием наименования юридического лица или фамилии, имени и отчества индивидуального предпринимателя), номер его банковского счета и банковские реквизиты, адрес (место нахождения), номера контактных телефонов, номера факсов и (при наличии) адреса электронной почты, адрес сайта исполнителя в сети Интернет;

в) указание на оплачиваемый месяц, наименование каждого вида оплачиваемой коммунальной услуги, размер тарифов (цен) на каждый вид соответствующего коммунального ресурса, единицы измерения объемов (количества) коммунальных ресурсов (при применении в расчетах за коммунальные услуги по горячему водоснабжению тарифов на горячую воду, состоящих из компонента на холодную воду, используемую в целях предоставления коммунальной услуги по горячему водоснабжению, и компонента на тепловую энергию, используемую на подогрев воды в целях предоставления коммунальной

услуги по горячему водоснабжению, - величина каждого из компонентов, единицы измерения объема (количества) горячей воды и тепловой энергии в натуральных величинах);

г) объем каждого вида коммунальных услуг, предоставленных потребителю за расчетный период в жилом (нежилом) помещении, и размер платы за каждый вид предоставленных коммунальных услуг, определенные в соответствии с настоящими Правилами;

д) объем каждого вида коммунальных услуг, предоставленных за расчетный период на общедомовые нужды в расчете на каждого потребителя, и размер платы за каждый вид таких коммунальных услуг, определенные в соответствии с настоящими Правилами;

е) общий объем каждого вида коммунальных услуг на общедомовые нужды, предоставленный в многоквартирном доме за расчетный период, показания коллективного (общедомового) прибора учета соответствующего вида коммунального ресурса, суммарный объем каждого вида коммунальных услуг, предоставленных во всех жилых и нежилых помещениях в многоквартирном доме, объем каждого вида коммунального ресурса, использованного исполнителем за расчетный период при производстве коммунальной услуги по отоплению и (или) горячему водоснабжению (при отсутствии централизованного теплоснабжения и (или) горячего водоснабжения);

ж) сведения о размере перерасчета (доначисления или уменьшения) платы за коммунальные услуги с указанием оснований, в том числе в связи с:

- использованием жилым помещением временно проживающими потребителями;
- предоставлением коммунальных услуг ненадлежащего качества и (или) с перерывами, превышающими установленную продолжительность;
- временным отсутствием потребителя в занимаемом жилом помещении, не оборудованном индивидуальными и (или) общими (квартирными) приборами учета;
- уплатой исполнителем потребителю неустоек (штрафов, пеней), установленных федеральными законами и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг;
- иными основаниями, установленными в настоящих Правилах;

з) сведения о размере задолженности потребителя перед исполнителем за предыдущие расчетные периоды;

и) сведения о предоставлении субсидий и льгот на оплату коммунальных услуг в виде скидок (до перехода к предоставлению субсидий и компенсаций или иных мер социальной поддержки граждан в денежной форме);

к) сведения о рассрочке и (или) отсрочке внесения платы за коммунальные услуги, предоставленной потребителю в соответствии с пунктами 72 и 75 настоящих Правил;

л) другие сведения, подлежащие в соответствии с настоящими Правилами, нормативными актами, регулирующими порядок установления и применения социальной нормы потребления электрической энергии (мощности), и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, включению в платежные документы.

Правила № 354 являются составной частью Российского Законодательства. В связи с тем, что в пункте 69 этих Правил не предусмотрено размещение рекламы на платежных документах, и такое размещение с учетом требований части 3 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и защите информации" возможно лишь при наличии соответствующего условия в договоре о предоставлении коммунальных услуг, заключенном между исполнителем коммунальных услуг и потребителем.

На официальном сайте ОАО «ЛЭСК» по адресу в информационно-телекоммуникационной сети Интернет <http://www.lesk.ru/> размещен типовой договор энергоснабжения для граждан-потребителей электрической энергии на 2017 год. Пунктом 3.2.5. указанного договора гарантирующий поставщик (ОАО «ЛЭСК») имеет право указывать в счет-извещении (в том числе на оборотной стороне) иную дополнительную информацию по своему усмотрению и не противоречащую законодательству РФ. Однако предметом договора является продажа электрической энергии (мощности). Следовательно, размещение рекламы на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии не будет являться дополнительной информацией.

Таким образом, условие на размещение рекламы на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии в договоре отсутствует.

Таким образом, реклама, размещаемая на оборотной стороне счет-квитанций на оплату

электроэнергии содержит признаки нарушения части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно статье 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пояснениям ОАО «ЛЭСК» счета-квитанции формируются, изготавливаются и распространяются обществом самостоятельно.

Таким образом, ОАО «ЛЭСК» является рекламопроизводителем и рекламораспространителем рекламы, размещаемой на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что оборотная сторона счет-квитанций на оплату электроэнергии ОАО «ЛЭСК» сдавалась в аренду ООО «КОНСАЛТ МЕДИА ГРУПП» (ИНН 4826100052 ОГРН 1134827006434) на основании договора №8АИ-15 оказания услуг по аренде оборотной стороны счета извещения для распечатки рекламы от 15 июля 2015 г.

В соответствии с законодательным определением ООО «КОНСАЛТ МЕДИА ГРУПП» является рекламодателем рассматриваемой рекламы.

Из указанной информации следует, что ОАО «ЛЭСК» знало, что на оборотной стороне счета-квитанции на электроэнергию распространяется реклама.

Кроме того, реклама на оборотной стороне счет-квитанций на электроэнергию, изготавливаемых ОАО «ЛЭСК», не распространяется с июля 2016 года.

В ходе рассмотрения дела, у заявителя неоднократно запрашивалась дополнительная информация. Однако никакие документы и информация от заявителя в Липецкое УФАС России не поступала.

Статья 38 Закона о рекламе устанавливает ответственность за нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Ответственность за нарушение требований части 11 статьи 5 Закона о рекламе не установлена. Таким образом, не представляется возможным привлечение лиц к административной ответственности за нарушение требований, установленных частью 11 статьи 5 Закона о рекламе, ввиду отсутствия состава и события административного правонарушения

Проанализировав имеющиеся в деле доказательства, в результате совещания, руководствуясь пунктом 1 части 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, распространяющуюся на оборотной стороне счет-квитанций на оплату электроэнергии по июль 2016 г., рекламодателем которой является ООО «КОНСАЛТ МЕДИА ГРУПП», рекламопроизводителем и рекламораспространителем которой

является ОАО «ЛЭСК» т.к. нарушена ч. 11 ст. 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать предписание об устранении нарушения законодательства о рекламе, в связи с прекращением распространения рассматриваемой рекламы.

3. Не передавать материалы дела должностному лицу Липецкого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, т.к. не установлена ответственность за нарушение части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.