

Руководителю
ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт»
302020, г. Орёл, ул. Полесская, дом 28к

РЕШЕНИЕ
по делу № 148-18/04 РЗ

Резолютивная часть решения оглашена 07 мая 2018 г.

Решение в полном объеме изготовлено 18 мая 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее - Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии – <...> , врио руководителя управления;
Члены Комиссии – <...> , главный специалист - эксперт;
– <...> , специалист 1 разряда;

рассмотрев дело №148-18/04РЗ, возбужденное в отношении ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» (302020, г. Орёл, улица Полесская, дом 28к, ИНН:5754020600, ОГРН:1115742001682) по признакам нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»),

в присутствии:

- доверенного представителя ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт»
25.12.2017 г.);

<...> (доверенность №128 от

УСТАНОВИЛА:

В адрес Орловского УФАС России посредством «обратной связи» поступило заявление физического лица (вх.№74/ос от 12.04.2018г. и вх.№78/ос от 16.04.2018г.) о признаках нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе») при распространении рекламы на оборотной стороне квитанции на оплату услуг ЖКХ за март 2018г.

Анализ приложенного платежного документа (квитанции на оплату коммунальных услуг), а именно: за электроснабжение, поставку газа для бытовых нужд, горячее водоснабжение, тепловую энергию для нужд отопления, капитальный ремонт, показал, что на оборотной стороне квитанции распространялась информация о торговой сети инструмента и профессионального оборудования «Арсенал» (ИП <...>), с изображением различных видов техники и оборудования с наименованием их марок (культиваторы, мотоблоки, бензоинструмент, электроинструмент, автоприцепы, сварочное оборудование, компрессоры и т.д.), а также с перечислением адресов, где можно приобрести указанные

товары.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона «О рекламе» **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 продвижения на рынке.

Из данной нормы Закона «О рекламе» следует, что квалифицирующими признаками рекламы являются:

1.1. распространяется любым способом, в любой форме и любыми средствами: распространяется на оборотной стороне платежного документа (квитанция на оплату коммунальных услуг).

1.2. адресуется неопределенному кругу лиц

Данная информация была адресована неопределенному кругу лиц (в частности, не только конкретному потребителю, но и членам его семьи, работникам почты, обслуживающих организаций и т.д., поскольку квитанция доставляется в конвертируемом виде, с внешней стороны которой размещалась реклама).

1.3. направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижения на рынке.

В статье 3 Закона «О рекламе» приведены понятия:

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);

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Данная информация обращала внимание и поддерживала интерес потребителей к торговой сети «Арсенал» и товаром в ней- инструментам и профессиональному оборудованию различных марок.

Таким образом, информация «Арсенал» отвечала всем квалифицирующим признакам рекламы, т.е. являлась рекламой.

(Далее - реклама «Арсенал»).

Согласно части 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.

Согласно Постановления Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 N 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее - Правила N 354), в пункте 69 которых определен исчерпывающий перечень информации, содержащейся в платежных документах.

Поскольку названными Правилами **не предусмотрено** размещение рекламы на платежных документах и такое размещение с учетом требований части 3 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2006 N 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, размещение рекламы без соблюдения приведенных норм на оборотной стороне квитанций на оплату коммунальных услуг **содержало признаки нарушения требований части 11 статьи 5 Закона «О рекламе».**

Лицом, ответственным за нарушение требований части 11 статьи 5 Закона «О рекламе», является рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы на платежном документе.

Рекламораспространитель – ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» (302020, г. Орёл, улица Полесская, дом 28к, ИНН:5754020600, ОГРН:1115742001682).

18.04.2018 года Управлением было возбуждено дело №148-18/04РЗ в отношении – ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» по признакам нарушения части 11 статьи 5 Закона «О рекламе».

Определением о возбуждении производства по делу №148-18/04ПЗ по признакам нарушения законодательства о рекламе рассмотрение дела было назначено на 07 мая 2018г.

У ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» была запрошена необходимая информация и сведения (исх. №1444/04 от 18.04.2018г.).

04.05.2018г. в адрес Управления поступили запрашиваемые документы и сведения от ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» (вх.№2558 от 04.05.2018г.), а также письменные пояснения, в которых, в том числе, было указано следующее:

«Вышеуказанная информация отвечает признакам рекламы, установленным ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»). Общество согласно положениям той же ст. 3 ФЗ «О рекламе» является рекламодателем. Период распространения данной рекламной информации: март - апрель 2018 г.

При размещении вышеуказанных информационных материалов Обществом были соблюдены все требования и ограничения, предусмотренные ФЗ «О рекламе», в том числе соблюдены требования ч.11 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в части отсутствия нарушения п.69 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 (далее - правила №354). Рекламная информация была размещена на оборотной стороне платежного документа и не могла быть препятствием для восприятия Заявителем обязательной информации, предусмотренной п.69 Правил №354 и размещенной на лицевой части платежного документа. Кроме того, ни пункт 69 Правил N 354, ни иные положения данных Правил, ни какие-либо иные нормы действующего законодательства Российской Федерации, на дату распространения вышеуказанной информации не предусматривали прямого либо косвенного запрета (ограничения) на использование внешней (оборотной) стороны квитанции на оплату коммунальных услуг для размещения информации...

...Отсутствие на дату размещения информации прямого запрета на размещение рекламы на платежных документах, как и требования о получении обязательного предварительного согласия абонента на ее получение указывает на наличие права участников жилищных правоотношений на размещение рекламы на платежных документах.

В соответствии с ч. 3 ст. 10 ФЗ от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», при использовании для распространения информации средств, позволяющих определять получателей информации, в том числе почтовых отправлений и электронных сообщений, лицо, распространяющее информацию, обязано обеспечить получателю информации возможность отказа от такой информации.

В целях реализации указанной нормы права и с целью соблюдения позиции Верховного суда РФ о необходимости согласования с потребителем условия о возможности размещения на платежном документе дополнительной информации, Общество предварило перед размещением рекламной информации о торговой сети «Арсенал», в течение 2-х месяцев подряд (в январе и феврале 2018 г.) в выпускаемых платежных документах (примеры платежных документов приведены в приложениях 8 и 9) информировало потребителей о возможности отказаться от получения рекламы на платежном документе. Так по состоянию на 25.03.2018 г. от получения рекламы на платежном документе отказалось 30 потребителей и, соответственно, в апреле 2018 г. указанным 30 потребителям были направлены платежные документы без размещения на них рекламы торговой сети «Арсенал» (пример платежного документа без рекламы приведен в приложении 10).

Таким образом, любой потребитель имеет возможность отказаться от дополнительной информации (рекламы), размещаемой на платежных документах.

С учетом изложенного отсутствуют основания утверждать о допущенном со стороны Общества нарушении прав и законных интересов абонентов...

...Также сообщаем, что размещение рекламы торговой сети инструмента и профессионального оборудования «Арсенал» на оборотной стороне платежного документа прекращено».

07.05.2018г. для участия в заседании Комиссии прибыл доверенный представитель ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» <...> (доверенность №102 от 27.12.2016 г.).

Доверенный представитель ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» озвучил позицию Общества представленную в адрес Управления ранее, а именно: в действиях Общества при распространении рекламы на платежных документах за март – апрель 2018 года не содержится признаков нарушения части 11 ст. 5 Закона «О рекламе», т.к. размещение рекламы на оборотной стороне квитанций не противоречит п.69 Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.05.2011 N 354, Жилищному кодексу РФ, ФЗ «О рекламе».

Кроме того, Обществом, путем размещения информационного сообщения на платежном документе, было предложено потребителям отказаться от дополнительной информации (рекламы), размещаемой на платежных документах, отказ от ее получения в адрес Общества направили 30 потребителей, в апреле 2018 г. указанным лицам были направлены платежные документы без размещения на них рекламы торговой сети «Арсенал».

Комиссия, рассмотрев документы и объяснения, имеющиеся в материалах дела №148-18/04ПЗ, заслушав объяснения стороны по делу, пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон «О рекламе») 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 продвижения на рынке.

Факт распространения рекламы «Арсенал», размещенной на оборотной стороне платежного документа на оплату

коммунальных услуг в марте-апреле 2018 года, сторонами по делу не оспаривался.

2. Вместе с тем, ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» отрицало факт нарушения ч.11ст.5 Закона «О рекламе», при распространении рекламы на оборотной стороне квитанции.
3. Комиссия не может принять вышеизложенные доводы ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» по следующим основаниям:

В соответствии с частью 11 статьи 5 ФЗ «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.

Согласно Правил №354 (пункт 69) установлен исчерпывающий перечень информации, содержащейся в платежных документах. Так, в платежном документе указываются:

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 централизованных 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:

пользованием 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, регулиющими порядок установления и применения социальной нормы потребления электрической энергии (мощности), и договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, включению в платежные документы.

Таким образом, действующим законодательством предусмотрен исчерпывающий перечень информации, подлежащей

включению в платежные документы. Отражение в платежном документе, в том числе и на его оборотной стороне, иной, не предусмотренной пунктом 69 Правил №354 информации, допускается при условии наличия соответствующего условия в договоре о предоставлении коммунальных услуг, который заключается между управляющей компанией и потребителями коммунальных услуг (собственниками помещений многоквартирного дома). Включение в платежные документы рекламы без соблюдения данных требований является нарушением части 11 статьи 5 Закона «О рекламе».

Указанная позиция Орловского УФАС России подтверждаются выводами Верховного суда РФ, которые были сделаны в определении №301-КГ17-15513 от 31.10.2017г.

4.Реклама «Арсенал» противоречила требованиям части 11 статьи 5 Закона «О рекламе», то есть **являлась ненадлежащей**.

5. В статье 3 Закона «О рекламе» приведены следующие основные понятия:

- *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.*

В ходе рассмотрения дела установлено, что рекламодателем рекламы «**Арсенал**» является ИП <...> (ИНН <...>)

Рекламораспространителем рекламы «**Арсенал**» является ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт», осуществлявшее распространение указанной рекламы на оборотной стороне платежных документов за март –апрель 2018 года на оплату коммунальных услуг.

5. В ходе заседания Комиссии установлено, что период распространения рекламы «Арсенал» на оборотной стороне платежных документов март-апрель 2018 года.

Кроме того, Комиссия дополнительно отмечает, что ранее Решением по делу №489-17/04 РЗ от 23 января 2018 года ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» было признано лицом, нарушившим требования части 11 статьи 5 Закона «О рекламе» при распространении рекламы на оборотной стороне квитанции на оплату коммунальных услуг.

6. Статья 38 ФЗ «О рекламе» устанавливает ответственность за нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе. Ответственность за нарушение требований части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не установлена. Таким образом, привлечь ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» к административной ответственности за нарушение требований, установленных частью 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе», не представляется возможным.

Руководствуясь статьей 5, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 г. № 508 Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу «**Арсенал**», распространяющуюся на оборотной стороне платежного документа на оплату коммунальных услуг ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт», поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «ИНТЕР РАО-Орловский энергосбыт» предписание о недопущении нарушения законодательства «О рекламе».

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

Председатель Комиссии

<...>

<...> Члены Комиссии

<...>