

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 января 2020 года и материалы дела № 027/04/14.3-995/2019, возбужденного в отношении ПАО «ДЭК», в связи с распространением рекламы с нарушением требований части 10.3 статьи 5, статьи 9 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей ПАО «ДЭК» <...>

УСТАНОВИЛА:

В порядке надзора за соблюдением требований рекламного законодательства Хабаровским УФАС России в декабре 2019 года отслежено распространение рекламы на платежных документах для внесения платы за коммунальные услуги, выставляемых ежемесячно потребителям Хабаровским расчетно-кассовым центром филиала ПАО «ДЭК» Хабаровскэнергосбыт».

На обратной стороне квитанции, помимо справочных сведений, размещена информация следующего содержания: «Кроме того, если у Вас на 01.11.2019г. отсутствует дебиторская задолженность за услуги электроснабжения, оплачено текущее начисление за ноябрь 2019г. и оплачен рекомендуемый платеж за декабрь 2019г. вы сможете принять участие в Конкурсе «В Новый год без долгов», проводимый ПАО «ДЭК». Случайным выбором будут определены 4 победителя, которые получат ценные подарки. О подробностях проводимых мероприятий Вы можете ознакомиться на сайте ПАО «ДЭК» <https://www.dvec.ru..>».

Данный факт подтверждается копией квитанции на оплату коммунальных услуг, а именно: за горячую воду, отопление и электроэнергию, выставленная потребителям в декабре 2019, для оплаты данных услуг, оказанных ноябре 2019 года.

На сайте <https://www.dvec.ru> распространялась информация о проведении ПАО «ДЭК» конкурса «В новый год без долгов», в котором размещены правила и участия в указанном конкурсе.

Организатором акции являлось ПАО «ДЭК».

Согласно условиям конкурса (пункт 1), проводимого ПАО «ДЭК», предлагалось потребителям погасить задолженность за услуги электроснабжения и выиграть подарочный сертификат на сумму 21 000 рублей. Всего будет вручено 16 сертификатов на бытовую технику, по 4 на каждой территории.

В пункте 2 Правил закреплено, что обязательными условиями участия являются своевременная оплата электроэнергии, отсутствие задолженности за данную услугу и оплата рекомендуемого платежа за декабрь 2019 года.

Пункт 4 Правил гласит, что победитель определяется генератором случайных чисел, без использования лотерейного оборудования. Информация о победителях размещается на официальном сайте 30.12.2019.

Рекламируемое мероприятие является стимулирующим, следовательно, реклама должна соответствовать требованиям статьи 9 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие) должны быть указаны сроки проведения такого мероприятия и источник информации об организаторе такого мероприятия, правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам данного мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В рекламе, размещенной на платежных документах, отсутствуют сроки проведения такого мероприятия, указание на источник информации о количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения, что является нарушением статьи 9 ФЗ «О рекламе».

Из представленных ПАО «ДЭК» в антимонопольный орган письменных пояснений следует, что изготовление платежных документов осуществляется последним самостоятельно. В декабре 2019 года при массовой печати платежных документов информация была залита в квитанции по причине технического сбоя программного комплекса. Доставку платежных документов осуществляет ФГУП «Почта России» в рамках заключенного с ПАО «ДЭК» договора на оказание услуг по доставке № ДЭК-20-13/572 от 28.07.2016.

В соответствии с условиями пункта 1.1 указанного договора ФГУП «Почта России» приняло обязательство по оказанию услуг по доставке платежных документов, информационных материалов, уведомлений о наличии задолженности потребителям (физическим лицам) ПАО «ДЭК».

При данных обстоятельствах следует признать, что ПАО «ДЭК»

действовало в своих предпринимательских интересах, осуществив в декабре 2019 года изготовление и размещение рассматриваемой рекламы на оборотной стороне платежного документа для внесения платы за коммунальные услуги, и тем самым выступило в качестве рекламодателя, рекламопроизводителя.

В соответствии с частью 10.3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается размещение рекламы на платежных документах для внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, в том числе на оборотной стороне таких документов. Положения настоящей части не распространяются на социальную рекламу и справочно-информационные сведения.

Распространение на территории г. Хабаровска в декабре 2019 года на оборотной стороне платежных документов рекламы о проводимой акции «Новый год без долгов» нарушает требования части 10.3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», и поэтому является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В процессе рассмотрения дела представители ПАО «ДЭК» с выявленными нарушениями не согласились, пояснив:

1. Распространенное на платежных документах сообщение является не рекламным, а информационным.
2. Отсутствует объект рекламирования.
3. Круг лиц, получивших платежные документы, может быть индивидуализирован, и не является неопределенным кругом.
4. Размещенный на обратной стороне квитанции текст содержал необходимый источник информации и адрес интернет-сайта, где ПАО «ДЭК» в доступной для потребителя форме, раскрыта необходимая информация.

Данные доводы не принимаются по следующим основаниям.

1. Информация, размещенная на обратной стороне квитанции, состоит из двух частей:

- акции по списанию пени за несвоевременные платежи услуг электроснабжения, отопления и горячего водоснабжения;

- участие в конкурсе «В Новый год без долгов».

Сведения об акции по списанию пени за несвоевременные платежи услуг электроснабжения, отопления и горячего водоснабжения являются информационными.

Информация об участии в конкурсе «В Новый год без долгов» среди абонентов является рекламой стимулирующего мероприятия – акции, направленной на уменьшение задолженности потребителей за услуги электроснабжения и получении ПАО «ДЭК» авансовых платежей. В указанной акции могли принять участие только те лица, которые отвечали совокупности условий: отсутствовала дебиторская задолженность за услуги электроснабжения, оплачено текущее начисление за ноябрь 2019 года, оплачен рекомендуемый платеж за декабрь 2019 года.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из буквального прочтения размещенной на платежных квитанциях информации, следует, что она направлена неопределенному кругу лиц на привлечение внимания к объектам рекламирования (оплате услуг по электроснабжению и стимулирующему мероприятию по розыгрышу ценных подарков), формирует и поддерживает интерес к данному мероприятию.

Таким образом, информация о проведении ПАО «ДЭК» акции среди потребителей своих клиентов - потребителей электроэнергии является рекламой стимулирующего мероприятия.

2 . Объектом рекламирования могут выступать 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 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Квалификация информации как рекламы зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных, в такой информации.

Проводимая акция «Новый год» без долгов» привлекает внимание потребителей принять участие в конкурсе и получить ценные подарки, оплатив не только текущее начисление за фактически уже потребленную электроэнергию, но и услугу, которая будет предоставлена в будущем (оплата рекомендуемого авансового платежа).

В связи с чем, объектами рекламирования в рассматриваемом случае является оплата услуг ПАО «ДЭК» по электроснабжению и стимулирующее мероприятие – конкурс, направленный на стимулирование желания у населения оплатить услуги ПАО «ДЭК».

Исходя из формулировки «если у Вас на 01.11.2019г. отсутствует дебиторская задолженность за услуги электроснабжения, оплачено текущее начисление за ноябрь 2019г. и оплачен рекомендуемый платеж за декабрь 2019г. вы сможете принять участие в Конкурсе «В Новый год без долгов» акция направлена на стимулирование потребителей ПАО «ДЭК» к оплате электроэнергии за ноябрь и последующий декабрь 2019 года.

Суть рекламируемой акции – предоставление ценных призов потребителям, оплатившим услуги электроснабжения за текущее начисление и аванс за следующий период.

3. В соответствии с письмом ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Если рекламная информация представляет интерес и доступна также иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Содержание рекламы о проведении конкурса не содержит однозначно указания на круг (категорию) лиц, которому она адресована и в данном случае круг лиц не может быть заранее определен в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, так как квитанции распространяются без упаковки в конверты, путем опускания в почтовый ящик физическим лицам, по указанному в платежном документе адресу, соответственно доступны не только потребителю, но и работникам почты, членам семьи, информация, размещенная на

оборотной стороне квитанции направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: стимулирующему мероприятию.

Размещенная ПАО «ДЭК» информация на платежных документах не носит персонализированного характера, несмотря на упоминание имени и отчества клиента в квитанции, представляет интерес для неопределенного круга лиц и является рекламой.

4. В соответствии со статьей 9 ФЗ «О рекламе» в рекламе, сообщающей о проведении конкурса, игры или иного подобного мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара (далее - стимулирующее мероприятие), должны быть указаны:

1) сроки проведения такого мероприятия;

2) источник информации об организаторе такого мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей по результатам такого мероприятия, сроках, месте и порядке их получения.

В пункте 27 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 (далее – постановление) указано, что в рекламе, сообщающей о проведении стимулирующего мероприятия, должны быть указаны сроки проведения данного мероприятия, а также источник информации об организаторе мероприятия, о правилах его проведения, количестве призов или выигрышей, сроках, месте и порядке их получения.

Названные нормы обязывают рекламодателя сообщать не саму информацию об организаторе стимулирующего мероприятия и так далее, а источник этой информации (например, адрес интернет-сайта, номер телефона, по которому можно получить информацию).

В силу пункта 26 постановления № 58, реклама должна содержать указание на конкретный источник необходимой информации.

Наличие у потребителей потенциальной возможности получить необходимую информацию, обратившись к рекламодателю по телефону, приведенному в рекламе, или при посещении его интернет-сайта не освобождает рекламодателя от исполнения обязанностей, предусмотренных Законом о рекламе.

Таким образом, в рекламе, в которой обязательно необходимо указать источник определенной информации, недостаточно указать только сайт в сети Интернет, на котором может быть получена данная информация - также необходимо указать и какая конкретно информация может быть

получена на данном сайте.

Исходя из диспозиции статьи 9 Закона о рекламе, реклама стимулирующего мероприятия должна сообщать об источнике каждого из данных условий и правил путем прямого указания на информацию, сообщаемую данным источником. То есть потребитель рекламы должен быть уведомлен о конкретной информации, которую он может получить, обратившись к названному источнику.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя за нарушение требований статьи 9 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований части 10.3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (часть 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе»).

Согласно части 8 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Установлено, что рекламодателем, одновременно выступившим рекламопроизводителем, является ПАО «ДЭК», также установлено, что распространение рекламы произошло по его вине.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламодателем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ПАО «ДЭК» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.
2. Применить к ПАО «ДЭК» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, Отделение Хабаровск. г. Хабаровск, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 1 16 01141 01 0003 140, ОКТМО 08701000, УИН 161005 00000000313248.

В отсутствие документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу - исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении к административной ответственности лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.