

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-06/18-2018

12 апреля 2018 года

г. 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 – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А.- начальник отдела рекламы,

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Папырина Ю.С. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Леонова Ю.В. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-06/18-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Открытым акционерным обществом «ОмскВодоканал» (далее – ОАО «ОмскВодоканал», Общество) рекламы с нарушением требований части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителей ОАО «ОмскВодоканал» <...> (доверенность от 26.03.2018 № 125), <...> (доверенность от 29.12.2017 № 419),

в отсутствие заявителя, извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение физического лица по факту нарушения ОАО «ОмскВодоканал» положений Федерального закона «О рекламе», выраженного в размещении рекламы на платежных документах, направленных в адрес собственника квартиры <...> по ул. Бульвар Архитекторов в г.Омске.

В частности на платежной квитанции за февраль 2018 года (снабжение холодной и горячей водой), поступившей в адрес заявителя, была размещена

информация следующего содержания:

- «Внимание! Заказать установку, замену, поверку приборов учета и сантехнические работы можно в Сервисном центре ОАО «ОмскВодоканал» по телефонам: 53-08-79, <...>...» (далее – реклама ОАО «ОмскВодоканал»);

- «Омская региональная общественная организация «Благотворительный центр помощи детям «Радуга» Внимание! Срочно нужна помощь <...> 1 год и 6 месяцев. Диагноз: Хроническая болезнь почек 4-5 стадии на фоне врожденной аномалии...» (далее – социальная реклама ОРОО «БЦПД «Радуга»).

При рассмотрении обращения заявителя Омским УФАС России был проведен осмотр сайта Общества, в ходе которого установлено, что на электронной странице www.omskvodokanal.ru/privates/shetchiki/uhod-i-poverka в разделе «Как ухаживать за счетчиком» размещен прейскурант цен на комплекс дополнительных услуг, оказываемых физическим и юридическим лицам.

Распространенная Обществом информация подпадает под понятия «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к дополнительным платным услугам ОАО «ОмскВодоканал» по установке, замене и поверке приборов учета воды и иным сантехническим работам, а информация ОРОО «БЦПД «Радуга» о сборе денежных средств подпадает под понятие «социальная реклама».

Пустом 69 Правил предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах» (далее – Правила № 354), определены требования к содержанию информации, которая указывается в платежном документе. Размещение рекламной информации и социальной рекламы на платежных документах по оплате коммунальных услуг вышеуказанными Правилами № 354 не предусматривается.

Согласно [части 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.

Учитывая изложенное, реклама и социальная реклама, размещенная ОАО «ОмскВодоканал» на платежном документе за февраль 2018 года, противоречила пункту 69 Правил № 354 и нарушала требования [части 11 статьи 5](#) Федерального закона «О рекламе», что явилось основанием для возбуждения в отношении Общества дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На определение Омского УФАС России о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 06-06/18-2018 Общество представило письменные пояснения (вх. № 3173 от 10.04.2018, далее – Пояснения Общества), в которых изложило свои доводы по существу рассматриваемого дела.

Рассмотрев материалы дела, Пояснения Общества и возражения представителей, Комиссия Омского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. В Пояснениях Общества указано, что вышеуказанная реклама является информацией, обязательной для доведения до потребителей в соответствии с частью 9 статьи 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергоснабжении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также в соответствии с подпунктом «п» пункта 31 Правила № 354.

Омское УФАС России не может согласиться с данным доводом Общества, поскольку упомянутые нормативные акты регулируют правоотношения потребителей и поставщиков коммунальных услуг, обязывают поставщиков услуг довести до получателей соответствующую информация о лице, которое их оказывает, и иную информацию о порядке получения, пользования и оплаты данных услуг и не затрагивают правоотношения в сфере распространения рекламы, которые регулируются специальным актом – Федеральным законом «О рекламе».

При этом Федеральный закон «О рекламе» устанавливает обязательное требование о соблюдении действующего законодательства, в том числе гражданского законодательства Российской Федерации.

В соответствии с требованиями статьи 155 Жилищного кодекса Российской Федерации плата за жилое помещение, коммунальные услуги вносятся на основании платежных документов.

В соответствии с пунктом 69 Правил № 354 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;

г(1)) размер повышающего коэффициента, предусмотренного [пунктом 42](#) настоящих Правил, в случае применения такого повышающего коэффициента при расчете платы за соответствующую коммунальную услугу, а также размер превышения платы за соответствующую коммунальную услугу, рассчитанной с применением повышающего коэффициента над размером платы за такую коммунальную услугу, рассчитанную без учета повышающего коэффициента;

д) объем каждого вида коммунальных услуг, предоставленных за расчетный период на общедомовые нужды для случаев, предусмотренных настоящими Правилами, 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 в случаях, предусмотренных настоящими Правилами, 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, договором, содержащим положения о предоставлении коммунальных услуг, и настоящими Правилами;

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;

к(1)) штриховые коды, предусмотренные [ГОСТ Р 56042-2014](#) (при принятии собственниками помещений в многоквартирном доме, управляемом товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом, а также при непосредственном управлении многоквартирным домом решения об отказе от указания в платежном документе штриховых кодов, предусмотренных [ГОСТ Р 56042-2014](#), такие штриховые коды в платежном документе не указываются);

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.

Таким образом, в пункте 69 Правил № 354 **предусмотрен исчерпывающий перечень информации, подлежащей включению в платежные документы.** Отражение в платежном документе, в том числе и на его обратной стороне, иной, не предусмотренной данным пунктом информации, допускается при условии наличия соответствующего условия в договоре о предоставлении услуг, заключенного между поставщиком и потребителем коммунальных услуг.

Подобный договор, предусматривающий возможность размещения рекламы

на платежных документах, заключенный между ОАО «ОмскВодоканал» и заявителем, в Омское УФАС России представлен не был.

2. В Пояснениях Общества также указано, что рассматриваемая информация не является рекламой, поскольку она адресована не неопределенному кругу лиц, а в адрес конкретного лица (заявителя).

В соответствии с вышеупомянутым определением «реклама», под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношений, возникающих по поводу реализации объекта рекламирования (товара или услуги).

Указание на платежном документе собственника жилого помещения в многоквартирном доме – получателя квитанции Шакирзянова А.М., не может рассматриваться как персонифицированная информация, направленная в адрес единственного получателя, поскольку она размещении на квитанции и доступ к рекламе могут получить и иные лица (например, совместно проживающие родственники, соседи, знакомые собственника жилья и т.п.), круг которых заранее Общество определить не могло.

3. Федеральный закон «О рекламе» устанавливает следующие понятия:

- 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 ([пункт 1 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе»);

- социальная реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства ([пункт 11 статьи 3](#) Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, законодатель понятийно разделил рекламу на коммерческую и социально-направленную информацию, установив для их распространения определенные требования.

В письме ФАС России от 16.04.2013 № АК/14957/13 «О социальной рекламе» указано, что поскольку социальная реклама не является рекламой, на нее не распространяются положения Федерального [закона](#) "О рекламе", устанавливающие требования к рекламе (но не к социальной рекламе), в том числе требования [статьи 5](#) Федерального закона «О рекламе».

При этом частью 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»

регламентировано распространение исключительно рекламы.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России согласилась с доводом Общества об отсутствии в его действиях нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении социальной рекламы ООО «БЦПД «Радуга».

4. Также Комиссия особо отмечает, что вступление с 03.06.2018 в силу положений Федерального закона от 03.04.2018 № 61-ФЗ «О внесении изменений в статьи 5 и 38 Федерального закона «О рекламе», устанавливающих прямой запрет на распространение рекламы на платежных документах, не может рассматриваться в качестве допустимости распространения рекламы подобным способом до принятия упомянутого акта, поскольку в период распространения Обществом рекламы (февраль 2018 года) действовали требования части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Подтверждением данного факта служит сложившаяся судебная практика, связанная с распространением рекламы подобным способом (постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 14.02.2017 по делу № А43-14386/2016, постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 27.02.2018 по делу № А70-6817/2017, определение Верховного суда Российской Федерации от 31.10.2017 по делу № 301-КГ17-15513).

Учитывая вышеизложенное, рекламная информация *«Внимание! Заказать установку, замену, поверку приборов учета и сантехнические работы можно в Сервисном центре ОАО «ОмскВодоканал» по телефонам: 53-08-79, <...>...»* не может рассматриваться как информирование Обществом потребителей о фактически оказываемой услуге, поскольку реализация подобных услуг является дополнительным видом предпринимательской деятельности Общества, осуществляемой за пределами основного вида деятельности – водоснабжения и водоотведения в г. Омске.

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

ОАО «ОмскВодоканал», как лицо, изготовившее платежный документ, принявшее решение о размещении на нем вышеупомянутой рекламы и направившее его в адрес заявителя, является рекламодателем – лицом, определившим объект рекламирования (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») и рекламораспространителем – лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей

Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ОАО «ОмскВодоканал» требований части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении на платежных документах заявителя рекламы ОАО «ОмскВодоканал».

При этом Комиссия Омского УФАС России отмечает, что статья 38 Федерального закона «О рекламе» не устанавливает административной ответственность субъектов рекламной деятельности (рекламодатель, рекламораспространитель, рекламопроизводитель) за нарушение требований части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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 действия открытого акционерного общества «ОмскВодоканал», выраженные в размещении на платежных документах рекламы *«Внимание! Заказать установку, замену, поверку приборов учета и сантехнические работы можно в Сервисном центре ОАО «ОмскВодоканал» по телефонам: 53-08-79, <...>...»*, нарушающими требования части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать открытому акционерному обществу «ОмскВодоканал» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Производство делу № 06-06/18-2018 в отношении Открытого акционерного общества «ОмскВодоканал» по факту распространения социальной рекламы ОРОО «БЦПД «Радуга» *«Омская региональная общественная организация «Благотворительный центр помощи детям «Радуга» Внимание! Срочно нужна помощь <...> 1 год и 6 месяцев. Диагноз: Хроническая болезнь почек 4-5 стадии на фоне врожденной аномалии...»* прекратить в связи с отсутствием события правонарушения.

Решение изготовлено в полном объеме 13 апреля 2018 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-06/18-2018

12 апреля 2018 года

г. 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 – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А.- начальник отдела рекламы,

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Папырина Ю.С. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

Леонова Ю.В. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-06/18-2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Открытым акционерным обществом «ОмскВодоканал» (далее – ОАО «ОмскВодоканал») рекламы *«Внимание! Заказать установку, замену, поверку приборов учета и сантехнические работы можно в Сервисном центре ОАО «ОмскВодоканал» по телефонам: 53-08-79, <...>...»* с нарушением требований части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.56.1 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «ОмскВодоканал» в срок **до 14 мая 2018 года** прекратить нарушение требований части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить размещение рекламы на платежных документах, в том числе направляемых в адрес заявителя <...>.

2. Открытому акционерному обществу «ОмскВодоканал» в срок **до 16 мая 2018 года** представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Предписание изготовлено в полном объеме 13 апреля 2018 года.

Председатель Комиссии Т.П. Шмакова

Члены Комиссии А.А. Морозов

Е.А. Цынгалова

Ю.А. Папырина

Ю.В. Леонова