

ИГ/18047/18 от 16.04.2018

ПАО «Мосэнергосбыт»

Вавилова ул., д. 9, г. Москва, 117312

info@mosenergosbyt.ru

АО «АККОРД ПОСТ»

2-й Южнопортовый пр-д, д. 20А, стр. 4,
г. Москва, 115432

info@accordpost.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-5-1/77-18

«06» февраля 2018 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии — <...>,

членов Комиссии — <...>, <...>,

рассмотрев дело № 3-5-1/77-18 по признакам нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в размещении ПАО «Мосэнергосбыт» рекламы на оборотной стороне платежных документов за май — сентябрь 2017 года, распространенных в доме по адресу: 125080, г. Москва, <...>,

в присутствии представителей: ПАО «Мосэнергосбыт» в лице <...> (по доверенности № <...>); АО «АККОРД ПОСТ» в лице <...> (по доверенности № <...>), <...> (по доверенности № <...>),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-5-1/77-18 возбуждено по признакам нарушения части 11 статьи 5 Закона о рекламе, выразившегося в размещении ПАО «Мосэнергосбыт» рекламы на оборотной стороне платежных документов за май — сентябрь 2017 года, распространенных в доме по адресу: 125080, г. Москва, <...>.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ПАО «Мосэнергосбыт» (место нахождения: Вавилова ул., д. 9, г. Москва, 117312) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 01.04.2005 за основным государственным регистрационным номером 1057746557329; ИНН 7736520080.

АО «АККОРД ПОСТ» (место нахождения: Индустриальная ул., д. 11, г. Климовск, Московская обл., 142180) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 25.01.2018 за основным государственным регистрационным номером 1087746112618, ИНН 7709776011.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, рекламой является 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, объектом рекламирования является 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

На оборотной стороне рассматриваемых платежных документах содержалась информация о дополнительных услугах, оказываемых:

ООО СК «Сбербанк Страхование» — оформление страхового полиса «Свет без забот»;

ПАО «Мосэнергосбыт», в том числе об электромонтажных работах, установке счетчиков электроэнергии, установке и поверке счетчиков воды, сантехнических работах, услугах по выполнению косметического и капитального ремонта, ремонта премиум-класса, ремонту кухни, санузла и других видах ремонта, возможности подключить «Автоплатеж», услугах по замене проводки, сборке и реконструкции электрошита, монтажу систем освещения и натяжных потолков, проектированию электроснабжения домов и квартир.

Исходя из вышеизложенного, целью размещения указанных сведений является привлечение внимания потребителей к услугам, оказываемым ПАО «Мосэнергосбыт», а также третьими лицами.

Рассматриваемые рекламные материалы размещались на оборотной стороне всех платежных документов, направляемых в адрес пользователей электроэнергии.

Таким образом, установлено, что рассматриваемая информация является общедоступной для неопределенного круга лиц потребителей рекламы. Каких-либо ограничений по кругу лиц-потребителей рекламы Комиссией Московского УФАС России не установлено.

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация содержит объект рекламирования, распространялась неопределенному кругу лиц и, исходя из содержания, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования, а следовательно, является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе, что не оспаривается сторонами по делу.

По мнению ПАО «Мосэнергосбыт», размещаемые на оборотной стороне платежных документов сведения носят информационный характер и направлены на повышение рационального использования потребителями коммунальных ресурсов и повышение энергетической эффективности.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, указанный Федеральный закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

Согласно части 3 статьи 22 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон об энергосбережении), организации, осуществляющие снабжение потребителей энергетическими ресурсами, регулярно обязаны информировать этих потребителей о способах экономии энергетических ресурсов и повышения энергетической эффективности их использования, в том числе размещать эту информацию в сети Интернет, на бумажных носителях и иными доступными способами.

Таким образом, по мнению ПАО «Мосэнергосбыт», размещая на оборотной стороне платежных документов информацию о собственных услугах, Общество действует во исполнение вышепоименованной нормы.

Между тем Комиссия Московского УФАС России приходит к выводам о необоснованности приведенных ПАО «Мосэнергосбыт» доводов по нижеописанным причинам.

Предусмотренная частью 3 статьи 22 Закона об энергосбережении обязанность организаций направлена на информирование потребителей о самом факте наличия определенных способов экономии энергетических ресурсов и повышения энергетической эффективности их использования. Вместе с тем, из данной нормы не следует обязанности размещающей информацию организации указывать на то, что такие способы экономии возможно использовать посредством услуг информирующей организации либо каким-либо иным определенным лицом.

В настоящем случае ПАО «Мосэнергосбыт» не размещалась информация о том, что существуют определенные способы экономии энергетических ресурсов и повышения энергетической эффективности их использования, а сообщалось о возможности воспользоваться определенными, дополнительными и платными услугами именно ПАО «Мосэнергосбыт».

На основании изложенного рассматриваемая в рамках настоящего дела реклама не может считаться информацией, обязательной к размещению, так как распространение среди неопределенного круга лиц сведений об услугах хозяйствующего субъекта с целью привлечения к ним внимания является исключительно инициативой такого субъекта и не может быть ему навязана, в том числе на законодательном уровне. Более того, на платежных документах размещалась реклама финансовых услуг третьих лиц, что также не соотносится с положениями Закона об энергосбережении.

Таким образом, Комиссия приходит к однозначному обоснованному выводу о том, что на оборотной стороне платежных документов в настоящем случае была размещена именно реклама в понимании статьи 3 Закона о рекламе.

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.

В силу части 1 статьи 157 Жилищного кодекса Российской Федерации, Правила предоставления, приостановки и ограничения предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах, особенности предоставления отдельных видов коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирном доме и жилых домов, условия и порядок заключения соответствующих договоров, а также правила, обязательные при заключении управляющей организацией или товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом договоров с ресурсоснабжающими организациями, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 157 Жилищного кодекса Российской Федерации Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354 утверждены Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (далее — Правила).

Пункт 69 Правил закрепляет 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 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:

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

Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домах являются составной частью российского законодательства. В связи с тем, что в пункте 69 Правил не предусмотрено размещение рекламы на платежных документах, такое размещение является нарушением требований части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

По мнению ПАО «Мосэнергосбыт», указанные выше Правила, а также Жилищный кодекс Российской Федерации и Закон о рекламе не содержат прямого запрета на распространение рекламы на платежных документах, а следовательно нарушения законодательства Российской Федерации, в том числе законодательства о рекламе, отсутствуют.

Однако подобные доводы ПАО «Мосэнергосбыт» не имеют под собой правового основания, так как в рамках настоящего дела рассматривается не нарушение прямого запрета на распространение рекламы на платежных документов, а нарушение совокупности норм об обязанности соблюдать при распространении рекламы требования законодательства Российской Федерации, включая нормы Жилищного кодекса и вышепоименованные Правила.

Согласно пояснениям ПАО «Мосэнергосбыт», Общество также считает, что нарушение части 11 статьи 5 Закона о рекламе отсутствует, так как на рассмотрении Государственной Думы Российской Федерации находится законопроект, предусматривающий внесение изменений в соответствующие нормативные правовые акты, и устанавливающие прямой запрет на размещение рекламных материалов на платежных документах.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о том, что само по себе наличие законопроекта, устанавливающего прямой запрет на размещение рекламы на платежных документах не может свидетельствовать об отсутствии нарушения части 11 статьи 5 Закона о рекламе в настоящий момент.

Также, по мнению ПАО «Мосэнергосбыт», из совокупности пунктов 69 и 71 Правил следует, что список сведений, которые должны содержаться в платежном документе, не является исчерпывающим.

В соответствии с пунктом 71 Правил, примерная форма платежного документа для внесения платы за коммунальные услуги и методические рекомендации по ее заполнению устанавливается Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации по согласованию с Федеральной антимонопольной службой.

Комиссия отмечает, что пунктом 69 Правил установлен закрытый перечень сведений, которые должны содержаться в платежном документе. Вместе с тем, пункт 71 Правил лишь сообщает об утверждении примерной формы, в которой такие сведения должны доводиться до потребителей. Однако установленные указанным пунктом положения не свидетельствуют об открытом перечне самих сведений.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что ПАО «Мосэнергосбыт» расширительно толкует анализируемые нормы и в связи с этим неверно воспринимает возможность на основании их размещать на платежных документах рекламные материалы.

Также ПАО «Мосэнергосбыт» в своих пояснениях ссылается на отсутствие в действиях Общества нарушения положений статьи 18 Закона о рекламе и части 3 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2016 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

Комиссией указанные доводы отклонены как не имеющие отношения к существу рассматриваемого дела и не влияющие ни на квалификацию действий ПАО «Мосэнергосбыт», ни на сам факт совершения рассматриваемых действий.

Таким образом, при распространении на платежных документах рекламы установлен факт нарушения части 11 статьи 5 Закона о рекламе, выразившийся в нарушении законодательства Российской Федерации, а именно Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, принятых на основании Жилищного кодекса Российской Федерации.

Рассматриваемая реклама изготавливается АО «АККОРД ПОСТ» по заказу ПАО «Мосэнергосбыт» на основании Договора № <...>, Приложение № 3 к которому предполагает наличие информационных модулей для распространения рекламы сторонних организаций. Лицами, участвующими в деле, данные обстоятельства не оспариваются.

За нарушение указанной нормы Закона о рекламе не предусмотрен субъект ответственности, что по мнению ПАО «Мосэнергосбыт» свидетельствует об отсутствии основания для возбуждения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 12 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508 (далее — Правила

рассмотрения дел), дело может быть возбуждено Федеральной антимонопольной службой или ее территориальными органами по собственной инициативе при выявлении фактов, указывающих на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно пункту 16 Правил рассмотрения дел по результатам рассмотрения заявления антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела или об отказе в возбуждении дела.

Согласно пункту 17 Правил рассмотрения дел Антимонопольный орган вправе отказать в возбуждении дела в следующих случаях:

а) рассмотрение вопросов, указанных в заявлении, не относится к компетенции антимонопольного органа;

б) отсутствуют признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

в) по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, дело уже возбуждено или рассмотрено антимонопольным органом;

г) по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, имеется вступившее в законную силу решение суда, арбитражного суда.

Таким образом, такое основание для невозбуждения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе как отсутствие субъекта ответственности не предусмотрено Правилами рассмотрения дел.

Следовательно рассматриваемое дело № 3-5-1/77-18 было возбуждено в полном соответствии с процедурой, предусмотренной Законом о рекламе и Правилами рассмотрения дел.

Вместе с тем, в связи с отсутствием субъекта ответственности и ПАО «Мосэнергосбыт», и АО «АККОРД ПОСТ» были привлечены к участию в деле в качестве заинтересованных лиц, что полностью соответствует установленному процессуальному порядку.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения дел, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также, в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ПАО «Мосэнергосбыт» и АО «АККОРД ПОСТ» предписаний о прекращении (недопущении дальнейшего) распространения рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно размещения (распространения) рекламы, нарушающей положения Закона о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения дел, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать изготовление и распространение рекламы на оборотной стороне платежных документов за май — сентябрь 2017 года, распространенных в доме по адресу: 125080, г. Москва, <...>, с нарушением части 11 статьи 5 Закона о рекламе, выразившимся в нарушении законодательства Российской Федерации, а именно Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, принятых на основании Жилищного кодекса Российской Федерации.

2. Выдать ПАО «Мосэнергосбыт» и АО «АККОРД ПОСТ» предписания о прекращении распространения (участие в распространении) рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>