



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по делу №066/05/5-773/2020

Резолютивная часть оглашена 28.05.2020

В полном объеме изготовлено 10.06.2020

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел о нарушениях законодательства о рекламе в составе (Приказ Свердловского УФАС России от 23.08.2017 №283, в ред. Приказа от 27.11.2018 №396):

председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя управления,
члены Комиссии <...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти,
<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии:

- заявитель – физическое лицо – участие не обеспечено, извещено;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

АО «Энергосбыт Плюс» (Автодорога Балтия, территория 26 км, Бизнес-центр «Рига-Лэнд», строение 3, офис 513, Красногорский район, Московская область, 143421, ОГРН: 1055612021981, Дата присвоения ОГРН: 01.07.2005, ИНН: 5612042824, КПП: 502401001) – <...> (доверенность 66АА 5995457 от 25.12.2019), <...> (доверенность 66АА 5995457 от 25.12.2019),

рассмотрев в рамках Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, далее – Правила №508) дело, возбужденное по признакам нарушения ч. 10.3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения рекламы на платежном документе,

УСТАНОВИЛА:

Дело №066/05/05-773/2020 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено Определением от 28.02.2020 по итогам рассмотрения заявления физического лица, и назначено к рассмотрению на 09.04.2020. Рассмотрение дела отложено Определением от 09.04.2020 на 18.05.2020, Определением от 18.05.2020 на 28.05.2020.

Основанием для возбуждения дела послужило заявление физического лица (вх.№01-2255 от 30.01.2020), перенаправленное Департаментом государственного жилищного и строительного надзора Свердловской области (далее – Департамент).

Заявитель в обращении в Департамент просил провести проверку законности наличия рекламы розыгрыша призов в составе формы платежного документа, указав на получение счета за ноябрь 2019 года (лицевой счет 4480061249, получатель платежа Свердловский филиал АО «Энергосбыт Плюс») с рекламой следующего содержания: *«В Новый год – без долгов! Оплатите счет Ноября 1 889,61 р. + рекомендованный платеж 3 22,83 р. И станьте участником розыгрыша призов!»*.

Департамент в свою очередь обратился в ФАС России за разъяснением, получив которое в письме от 20.01.2020 №АК/2798/20, направил заявление в Свердловское УФАС России.

АО «Энергосбыт Плюс» в письменных объяснениях (вх.№01-10734 от 16.04.2020), а также представители в ходе заседания комиссии указали следующее.

В целях повышения платёжной дисциплины физических лиц - клиентов АО «Энергосбыт Плюс», повышения уровня собираемости денежных средств за коммунальные услуги, а также поощрения лиц, в срок и в полном объеме оплачивающих коммунальные ресурсы, Обществом проведена акция «В Новый год - без долгов!». Информация об акции размещена в платежных документах за ноябрь 2019 года.

Для того чтобы стать участником акции «В Новый год - без долгов», потребителю нужно выполнить 2 условия:

- погасить все текущие долги за коммунальные ресурсы (должна отсутствовать задолженность на 31.12.2019 за тепловую/электрическую энергию);
- внести рекомендованный платеж за декабрь 2019 г. до 31.12.2019.

Выбор победителей (250 человек) проводится программой случайной генерации чисел. Каждому из победителей на их лицевые счета зачисляется сумма 1000 рублей. Сумма выигрыша в последующем отражается в едином платежном документе.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о рекламе 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.

АО «Энергосбыт Плюс» считает, что нарушений законодательства РФ о рекламе при размещении в платежных документах информации об акции «В Новый год - без долгов!» не допущено, т.к. указанная информация не содержит признаки рекламы.

Во-первых, размещённая на платёжном документе за ноябрь 2019 года информация о проводимой акции «В Новый год - без долгов» носит справочно-информационный характер, т.к. не содержит объект рекламирования, не направлена на формирование или поддержание интереса к нему.

В соответствии с ч.10.3 ст.5 Закона 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. Указанное не распространяется на социальную рекламу и справочно-информационные сведения.

Согласно п. 69(1) Правил предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 354 от 06.05.2011 (далее - Правила № 354), на платежном документе не допускается размещение рекламы, за исключением социальной рекламы.

Вместе с тем, на платежном документе допускается размещение справочно-информационных сведений, в том числе о предоставлении коммунальных услуг, включая сведения об изменении законодательства РФ о теплоснабжении, электроснабжении, а также об изменении тарифов, нормативов потребления коммунальных услуг.

Проводимая акция направлена на поощрение потребителей, своевременно оплачивающих коммунальные услуги. Своевременная оплата коммунальных услуг является обязанностью потребителя (пп. «и» п. 34 Правил № 354). Таким образом, информирование о соблюдении установленной законом обязанности, в том числе информирование об акциях, проводимых в отношении добросовестных потребителей, не может считаться рекламой.

Кроме того, в рамках тарифных споров, связанных с оспариванием включения в состав НВВ сбытовой надбавки гарантирующего поставщика расходов на рекламу, судами в ряде случаев сделаны выводы, что реклама не является основным способом продвижения товара на рынке для гарантирующего поставщика (например, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 05.09.2018 № Ф05-14166/2018 по делу № А40-198031/2017, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 25.12.2019 № Ф05-22249/2019 по делу № А40-36378/2019).

В этой связи можно сделать вывод о том, что информация об акциях не направлена на продвижение услуг ресурсоснабжающей организации и в силу их специфичности (рынки тепло-, электроснабжения) не отразится на спросе потребителей (т.е. больше коммунальных услуг от этого

приобретать не будут).

Выполняя условия акции «В Новый год - без долгов!», потребитель вносит платеж за коммунальный ресурс - товар, приобретение которого не обусловлено уровнем потребительского спроса. Кроме того, внесенные денежные средства направляются в оплату не за какой-то иной товар или услугу, а за потребляемую конкретным абонентом электрическую энергию, расчет за которую он обязан производить в силу требований законодательства.

Следовательно, информация об акции не может побудить потребителя совершить какие-то действия по дополнительному приобретению товара, выбору другой ресурсоснабжающей организации, а только исполнить обязанность, предусмотренную жилищным законодательством.

Во-вторых, размещенная на платёжном документе информация не адресована неопределённому кругу лиц.

В акции может принять участие только конкретный потребитель, в отношении которого составлен платёжный документ. У АО «Энергосбыт Плюс» нет цели привлечь к участию в акции широкий круг лиц, акция проводится исключительно в отношении конкретных потребителей, круг которых является ограниченным.

Информация об акции носит персонифицированный характер, что подтверждается следующим:

- сумма текущего платежа за ноябрь 2019 г. и размер рекомендованного платежа за декабрь 2019 г. определены индивидуально для каждого участника, исходя исключительно из объема потребленных им услуг;

- адресована единственному получателю. В платёжном документе имеется информация о нём (ФИО, номер счета, данные о помещении, прочее), а значит, вся содержащаяся в платёжном документе информация направлена конкретному лицу и не может быть расценена как реклама, адресованная неопределённому кругу лиц (см., например, апелляционное определение Московского городского суда от 14.10.2019 № 33-45968/2019).

В письме от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» ФАС России разъяснила, что 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. При этом реклама может иметь целевую аудиторию, к которой относятся некие лица, для которых в первую очередь предназначена такая информация. Однако направленность рекламы на неопределенный круг оценивается исходя из выбранного способа и средства распространения рекламы, а также содержания самой рекламной информации.

Очевидно, не составляет труда определить, кто получил соответствующую информацию об акции, т.к. она адресована конкретному потребителю - получателю платёжного поручения;

- канал передачи информации не предполагает её получение иными лицами: квитанция размещается внутри почтового ящика, доступ к которому имеет только потребитель, указанный на такой квитанции;

- форма передачи информации также не предполагает получение иными лицами: квитанция представляет собой лист формата А4, который сложен и скреплен таким образом, что все персональные данные и иная существенная информация расположены на внутренней стороне. То есть исключено прочтение информации в том числе об акции третьими лицами, не получателем квитанции.

Кроме того, указанная акция не подпадает и под определение стимулирующего мероприятия. В соответствии с п. 2 ст. 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.

Стимулирующим мероприятиям посвящена ст. 9 Закона о рекламе, в которой перечислены такие их формы, как конкурсы, игры или иные подобные мероприятия, условием участия в которых является приобретение определенного товара.

В п. 27 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» разъяснены критерии отнесения мероприятия к стимулирующему мероприятию: во-первых, участие должно быть обусловлено приобретением определенного товара; во-вторых, мероприятие проводится на конкурсной основе с розыгрышем призов или получением выигрышей.

Участие в акции АО «Энергосбыт Плюс» не обусловлено приобретением какого-либо товара, т.к. выполнить условия акции возможно и при нулевом объеме потребляемых ресурсов.

Участником и, соответственно, победителем, может стать каждый потребитель - клиент Общества, у которого на определенную дату нет задолженности по лицевому счету, т.е. совершать каких-либо действий, помимо установленных законом обязанностей по оплате коммунальных услуг, не нужно.

В связи с чем, акцию «В Новый год - без долгов!» нельзя квалифицировать как стимулирующее мероприятие, а значит, она не является объектом рекламирования.

2. Количество платежных документов за ноябрь 2019 года, содержащих сведения о проведении акции «В Новый год - без долгов!», - 1 020 000 штук (счет-фактура ООО «ФрешПринт» от 31.12.2019 № 1033).

При этом важно отметить, что в каждом из таких платежных документов содержатся индивидуальные условия участия потребителя в акции, а именно: сумма текущего платежа за ноябрь 2019 г. и размер рекомендованного платежа за декабрь 2019 г., что в принципе делает невозможным толкование указанного сообщения в качестве рекламного, как адресованного неопределенному кругу лиц.

3. По договору от 22.01.2018 № 58 оказания услуг между АО «Энергосбыт Плюс» (заказчик) и ООО «ФрешПринт» (исполнитель) ООО «ФрешПринт» приняло на себя обязательство по оказанию услуг по печати платежных документов за коммунальные услуги физическим лицам и прочей печати.

4. Услуги по распространению платежных документов оказали следующие лица:

- ООО «НПО ОМСК» по договору от 13.05.2019 № 1, от 31.06.2019 № 1, от 18.07.2019 № 1 оказания услуг по доставке платежных документов;

- ФГУП «Почта России» по договору от 14.07.2015 № 8647/ОППУ на оказание услуг по доставке платежных документов;

- ООО «ГрейтЭкспресс» по договору от 02.09.2019 № 1 на оказание услуг по доставке платежных документов;

- ООО «Парус» по договору от 25.10.2019 № 1 на оказание услуг по доставке платежных документов.

На основании изложенного АО «Энергосбыт Плюс» полагает, что действия общества по размещению в платежных документах за ноябрь 2019 года справочной информации о проведении акции «В Новый год - без долгов!» не содержат признаков рекламы и, соответственно, не содержат нарушений законодательства РФ о рекламе.

На вопрос Комиссии о том, о чем таким образом извещались потребители, представители АО «Энергосбыт Плюс» ответили – об акции, не ответив при этом на вопрос о том, почему в данном случае не соблюдены требования п.4 ст.1057 ГК РФ в части содержания в объявлении о публичном конкурсе сведений о критериях и порядке оценки результатов работы или иных достижений, месте, сроке и порядке их представления, размере и форме награды, а также порядке и сроках объявления результатов конкурса, сославшись лишь на п. 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 в качестве подтверждения того, что спорное мероприятие не относится к стимулирующим.

На вопрос Комиссии о том, каким образом определена сумма рекомендованного платежа – в рассматриваемом случае 3 200 р., АО «Энергосбыт Плюс» ответило, что размер платы за среднее потребление конкретного потребителя, исходя из среднего расхода его потребления за определенный временной промежуток.

АО «Энергосбыт Плюс» указало, что не вложило в один конверт вместе с квитанцией данную информацию на отдельном листе постольку, поскольку не расценило спорную информацию как рекламу.

Также АО «Энергосбыт Плюс» сообщило, что распространением данной информации преследовало цель повысить собираемость коммунальных платежей.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы (ст. 1 Закона о рекламе).

Под информацией в ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее - Закон об информации) понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (п.1), а под распространением информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц (п. 9).

Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Закона об информации могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст. 3 Закона о рекламе понимается 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 (п. 1); под **объектом 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 (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3); под **социальной рекламой** - 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.

Согласно п.69 (1) Правил № 354 на платежном документе не допускается размещение рекламы, за исключением социальной рекламы.

На платежном документе допускается размещение справочно-информационных сведений, в том числе о предоставлении коммунальных услуг, включая сведения об изменении законодательства Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении, а также об изменении тарифов, нормативов потребления коммунальных услуг.

На платежном документе указывается информация о региональном операторе по обращению с твердыми коммунальными отходами, в зоне деятельности которого образуются твердые коммунальные отходы потребителя и находятся места (площадки) их накопления (номера контактных телефонов, адрес сайта в сети Интернет, на котором размещается в том числе информация о графике работы регионального оператора по обращению с твердыми коммунальными отходами).

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 (п.71 Правил № 354).

Согласно примерной форме платежного документа для внесения платы за содержание и ремонт жилого помещения и предоставление коммунальных услуг, утв. Приказом Минстроя России

от 26.01.2018 №43/пр, платежный документ для внесения платы за содержание и ремонт жилого помещения и предоставление коммунальных услуг содержит:

Раздел 1. Сведения о плательщике и исполнителе услуг

Раздел 2. Сведения о показаниях индивидуальных приборов учета

Раздел 3. Расчет размера платы за содержание жилого помещения и коммунальные услуги, взноса на капитальный ремонт

Раздел 4. Справочная информация

Раздел 5. Расчет суммы к оплате с учетом рассрочки платежа

Раздел 6. Сведения о перерасчетах (доначислении +, уменьшении -)

В соответствии с ч.10.3 ст.5 Закона 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.

Материалами дела установлено, что на платежном документе – счете за ноябрь 2019 года (лицевой счет 4480061249), поступившем заявителю, была распространена информация следующего содержания:

Согласно ст.1057 ГК РФ:

- лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем (п.1);

- объявление о публичном конкурсе должно содержать по крайней мере условия, предусматривающие существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений, место, срок и порядок их представления, размер и форму награды, а также порядок и сроки объявления результатов конкурса (п.4).

Рассматриваемая информация полностью соответствует определению понятия «реклама», изложенному в п.1 ст.3 Закона о рекламе, распространена способом размещения на платежном документе, в форме сообщения о проведении акции «В Новый год – без долгов!», адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – **мероприятию** (акции), разновидностью которого является стимулирующее мероприятие, проводимому АО «Энергосбыт Плюс» с целью повышения собираемости коммунальных платежей, формирование или поддержание интереса к которому достигается путем использования символа подарка (коробка в упаковке с бантом) и фразы «...станьте участником розыгрыша призов!».

При разграничении понятий рекламная / нерекламная информация следует принимать во внимание **ее целевое назначение** и обстоятельства размещения такой информации (по аналогии с разграничением понятий «вывеска» / «реклама», о котором разъяснено в письме ФАС России от 26.09.2016 №АК/66260/16).

Комиссия согласна с доводом АО «Энергосбыт Плюс» относительно того, что в результате распространения спорной информации потребители не будут потреблять коммунальных ресурсов больше, при этом полагает, что выгода АО «Энергосбыт Плюс» в данном случае связана не с увеличением потребления коммунальных ресурсов, а с возможностью таким образом повысить доход их поставщика путем погашения долгов за уже потребленные коммунальные ресурсы и оплатой дополнительного рекомендованного платежа промотивированными возможностью получения подарка (неизвестно какого и какому количеству участников, но подарка) потребителями.

Исходя из смысла определения, изложенного в п.3 ч.2 ст.2 Закона о рекламе, под справочно-информационными и аналитическими материалами понимаются материалы, не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке.

Комиссия отклоняет довод АО «Энергосбыт Плюс» о том, что данная информация носит справочно-информационный характер, поскольку ее целевое назначение иное, о чем указано выше, нежели проинформировать потребителей о проводимом мероприятии. Косвенным подтверждением данного вывода является и оформление самого платежного документа, содержащего спорную информацию: справочная информация выделена специальной рамкой, сведения об акции в данную рамку не включены, расположены над ней. При этом, согласно п.69 (1) Правил №354 на платежном документе допускается размещение **справочно-информационных сведений**, в том числе о предоставлении коммунальных услуг, включая **сведения об изменении законодательства Российской Федерации о водоснабжении, водоотведении, электроснабжении, теплоснабжении, газоснабжении, а также об изменении тарифов, нормативов потребления коммунальных услуг**.

На практике в платежных документах в качестве справочно-информационных сведений также указываются контактные данные управляющей компании или ТСЖ, экстренных служб, сантехника, электрика и т.п.

Также согласно Письму ФАС России от 03.07.2018 №АЦ/50321/18 «О размещении информации на платежных документах» информация о Едином портале государственных и муниципальных услуг (функций), например о возможности внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги с использованием данного Портала, размещенная на платежных документах, не может быть признана рекламой и является справочно-информационной, поскольку размещение такой информации не преследует целей, связанных с рекламой каких-либо товаров (работ, услуг),

реализуемых (осуществляемых, оказываемых) какими-либо субъектами предпринимательской деятельности. Следовательно, размещение на платежных документах для внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги, в том числе на оборотной стороне таких документов, информации о Едином портале государственных и муниципальных услуг (функций), например о возможности внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги с использованием данного Портала, не является нарушением ч. 10.3 ст. 5 закона о рекламе и указанным Федеральным законом не запрещено.

Также Комиссия отклоняет довод АО «Энергосбыт Плюс» о том, что данная информация носит персонифицированный характер из-за того, что сумма рекомендованного платежа рассчитана индивидуально, информация недоступна третьим лицам, исходя из следующего.

ФАС России в письме от 25.06.2013 №АК/24455/13 разъяснила, что 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.

Таким образом, под рекламой понимается определенная неперсонифицированная информация, направленная на продвижение определенного объекта рекламирования, **даже если она направляется по определенному адресному списку.**

Исходя из сведений, представленных АО «Энергосбыт Плюс», платежные документы с аналогичной информацией получили 1 020 000 потребителей (по количеству платежных документов за ноябрь 2019 года, содержащих сведения о проведении акции «В Новый год - без долгов!», счет-фактура ООО «ФрешПринт» от 31.12.2019 № 1033). То обстоятельство, что в каждом из платежных документов указаны фамилия, имя и отчество его получателя, а рекомендованный платеж рассчитан индивидуально, не делает данную информацию персонифицированной, позволяя лишь завуалировать рекламу под индивидуальное сообщение.

Требования как ч. 10.3 ст. 5 Закона о рекламе, так и п.69 (1) Правил №354 носят императивный характер - размещение рекламы на платежных документах для внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги не допускается, при этом очевидно, что на платежном документе указываются фамилия, имя и отчество его получателя, документ носит адресный характер.

Комиссия отмечает, что и по мнению специалистов ФАС России, изложенному в письме от 20.01.2020 №АК/2798/20, информация с выражением «*В новый год без долгов! Оплатите счет за ноябрь 1, 889, 61 р. + рекомендованный платеж 3 200, 83 р. и станьте участником розыгрыша призов...*» является рекламой (письмо представлено Департаментом в материалы дела).

Таким образом, спорная информация является рекламой.

Согласно Письму ФАС России от 25.09.2018 №РП/76842/18 «О рекламе на платежных документах» в случае, если реклама вложена в конверт с квитанцией на оплату коммунальных услуг и представляет собой отдельный носитель, инструментально не прикрепленный к самой квитанции, ее распространение указанным способом не может рассматриваться как нарушение ч. 10.3 ст. 5 Закона о рекламе.

В рассматриваемом случае реклама размещена непосредственно в тексте платежных документов.

Размещение рекламы мероприятия «В Новый год- без долгов!» на платежных документах для внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги – счетах за ноябрь 2019 года (получатель платежа Свердловский филиал АО «Энергосбыт Плюс»), противоречит требованиям ч.10.3 ст.5 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 10.3 ст. 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель (ч.7 ст.38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п. 7 ст. 3 Закона о рекламе).

Рекламодателем является АО «Энергосбыт Плюс», имеющее согласно данным ЕГРЮЛ Свердловский филиал по адресу 620075, г. Екатеринбург, ул. Кузнечная, 92, который как получатель платежа направил потребителям платежные документы с рекламой, отпечатанные по

договору от 22.01.2018 № 58 оказания услуг, заключенному между АО «ЭнергобсыТ Плюс» (заказчик) и ООО «ФрешПринт» (исполнитель).

Поскольку рассматриваемая рекламная информация распространялась исключительно на платежных документах за ноябрь 2019 г., постольку необходимость в выдаче предписания отсутствует.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 Закона о рекламе Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

За нарушение рекламного законодательства ч.1 ст.14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Согласно п.43 Правил № 508 дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

В соответствии с п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая установленные п. 1.2, п.п. 3.40 - 3.45 Административного регламента № 711/12, ч.1 ст.37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему

- представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо (ч.ч.1, 2 ст.25.5 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст.25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. 37 – 43 Правил № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу мероприятия «В Новый год – без долгов!», распространенную на счетах за ноябрь 2019 года (получатель платежа Свердловский филиал АО «Энергосбыт Плюс»), ненадлежащей, нарушающей требования ч.10.3 ст.5 Закона о рекламе, поскольку реклама размещена на платежных документах для внесения платы за жилое помещение и коммунальные услуги.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. **Законному представителю АО «Энергосбыт Плюс»** (Автодорога Балтия, территория 26 км, Бизнес-центр «Рига-Лэнд», строение 3, офис 513, Красногорский район, Московская область, 143421, ОГРН: 1055612021981, Дата присвоения ОГРН: 01.07.2005, ИНН: 5612042824, КПП: 502401001) (ст. 25.4 КоАП РФ – законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **12 августа 2020 г. в 11 час. 00 мин.** для составления в отношении юридического лица протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение. АО «Энергосбыт Плюс» вправе представить (до 11.08.2020 включительно) письменные объяснения по факту правонарушения (ст. 26.3 КоАП РФ), в том числе, указать (при наличии) обстоятельства, смягчающие (ст.4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст. 4.3 КоАП РФ) административную ответственность, исключаяющие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Для приобщения к протоколу письменных объяснений (ст. 26.3 КоАП РФ) их надлежит представить в письменной форме и раскрыть в них свою позицию относительно каждого из указанных в решении обстоятельств, подкрепив ее соответствующими доказательствами.

4. АО «Энергосбыт Плюс» обеспечить ознакомление с данным Решением и явку **12 августа 2020 г. в 12 час. 00 мин.** для составления в отношении должностного лица протокола об административном правонарушении по ч.1 ст.14.3 КоАП РФ (с документами, удостоверяющими личность и служебное положение) того должностного лица, которое было ответственно за соответствие рассматриваемой рекламы законодательству РФ о рекламе при ее распространении.

Явившемуся лицу при себе следует иметь следующие документы:

- документ, удостоверяющий личность;
- копию приказа о назначении на должность;
- копию должностной инструкции (регламента), с отметкой об ознакомлении;
- письменное объяснение по факту правонарушения (ст. 26.3 КоАП РФ);
- иные документы (сведения), которые лицо считает необходимыми для их приобщения к делу.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе).

Для оперативности ответ следует предварительно направить по факсу либо на электронную почту Управления (to66@fas.gov.ru). В ответе, просьба, ссылаться на исходящий номер документа Свердловского УФАС России.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ защитник, допущенный к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени юридического и должностного лица, в отношении которого составляется протокол).

Неявка лица до истечения указанного срока не препятствует дальнейшему движению дела об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие указанного лица (ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ).

В связи с неблагоприятной эпидемиологической обстановкой в РФ Управление рекомендует воздержаться от личной явки лиц, участвующих в составлении протокола (в том числе, защитников), направив ходатайство (to66@fas.gov.ru) о составлении протокола в их отсутствие с учетом представленных письменных пояснений, приложив копии документов в отношении ответственного должностного лица, указанные в п.4 резолютивной части решения.

Независимо от формы участия в составлении протокола все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при его составлении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

