



ПЕРВЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

Березина ул., д. 4, г. Владимир, 600017
<http://1aas.arbitr.ru>, тел/факс: (4922) телефон 44-76-65, факс 44-73-10

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

г. Владимир

18 апреля 2017 года

Дело № А43-15569/2016

Резолютивная часть постановления объявлена 11.04.2017.
Постановление в полном объеме изготовлено 18.04.2017.

Первый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Смирновой И.А.,
судей Бельшковой М.Б., Москвичевой Т.В.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Залит Я.А.,
рассмотрел в открытом судебном заседании апелляционные жалобы публичного акционерного общества «ТНС энерго Нижний Новгород» (ОГРН 1055238038316, ИНН 5260148520, г. Нижний Новгород, ул. Бекетова, д. 3В) и общества с ограниченной ответственностью «Энергоконтроль» (ОГРН 1065258038394, ИНН 5258064390, г. Нижний Новгород, ул. Пискунова, д. 29, пом. 22)
на решение Арбитражного суда Нижегородской области от 22.11.2016 по делу № А43-15569/2016,
принятое судьей Леоновым А.В.
по заявлениям публичного акционерного общества «ТНС энерго Нижний Новгород» и общества с ограниченной ответственностью «Энергоконтроль» о признании незаконными решения и предписаний Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 17.05.2016 по делу № 360-ФАС52-07/16,
без участия лиц,

и установил:

публичное акционерное общество «ТНС энерго Нижний Новгород» (далее – ПАО «ТНС энерго НН») и общество с ограниченной ответственностью «Энергоконтроль» (далее – ООО «Энергоконтроль») обратились в Арбитражный суд Нижегородской области с заявлениями о

признании незаконными решения и предписаний Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области от 17.05.2016 по делу № 360-ФАС52-07/16.

Определением от 24.08.2016 указанные заявления объединены в одно производство для их совместного рассмотрения с присвоением делу № А43-15569/2016.

В качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, привлечен Вифлеемский Анатолий Борисович (далее – Вифлеемский А.Б.).

Решением от 22.11.2016 Арбитражный суд Нижегородской области отказал заявителям в удовлетворении требований.

ПАО «ТНС энерго НН» и ООО «Энергоконтроль» не согласились с решением арбитражного суда первой инстанции и обратились в Первый арбитражный апелляционный суд с апелляционными жалобами, в которых просят его отменить в связи с несоответствием выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела, неправильным применением норм материального права и принять по делу новый судебный акт.

Лица, участвующие в деле и извещенные надлежащим образом о времени и месте рассмотрения апелляционных жалоб, представителей в судебное заседание не направили, ООО «Энергоконтроль», Управление и Вифлеемский А.Б. заявили ходатайства о рассмотрении апелляционных жалоб в их отсутствие.

Управление и Вифлеемский А.Б. в отзывах на апелляционные жалобы просили оставить их без удовлетворения, решение суда первой инстанции - без изменения.

Законность и обоснованность решения Арбитражного суда Нижегородской области от 22.11.2016 проверены Первым арбитражным апелляционным судом в порядке, предусмотренном в статье 266 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Изучив материалы дела, суд апелляционной инстанции не нашел оснований для отмены обжалуемого решения.

Как следует из материалов дела и установил суд первой инстанции, на основании поступившего в антимонопольный орган 09.03.2016 обращения гражданина Вифлеемского А.Б. по поводу рекламы, распространенной на оборотной стороне квитанций по оплате услуг потребления электроэнергии за февраль 2016 года, Управление 17.03.2016 возбудило в отношении ПАО «ТНС энерго НН» и ООО «Энергоконтроль» (с учетом определения от 30.03.2016) дело № 360-ФАС52-07/16 по признакам нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе).

В ходе рассмотрения указанного обращения Управлением выявлено, что на оборотной стороне квитанции об оплате услуг потребления электроэнергии за февраль 2016 года, полученной Вифлеемским А.Б., распространялись следующие сообщения: «30 тысяч рублей за 15 минут...

Центр займа...»; «...ФИНконсалтинг...ПРИНИМАЕМСРЕДСТВА...ООО «РеалИнвест»...»; «...ПЛАСТИКОВЫЕ, ДЕРЕВЯННЫЕ ОКНА... www.oknoff52.ru»; «...Ваш счет может стать меньше...светодиодные энергосберегающие лампы и светильники».

Производство рекламы осуществлялось на основании договора от 18.09.2015 № 304-юр на оказание услуг, заключенного между ПАО «ТНС энерго НН» и ООО «Энергоконтроль», в соответствии с которым ООО «Энергоконтроль» выполняет работу по изготовлению сконвертированных счетов-извещений, включая производство бланков, нанесение на них персонализированной информации для Потребителей, полученной на основании файлов, сформированных и предоставленных Заказчиком (ПАО «ТНС энерго НН»), а также ООО «Энергоконтроль» осуществляет доставку счетов-извещений и уведомлений потребителям в почтовые ящики Потребителей. В соответствии с пунктом 3.14 договора Исполнитель (ООО «Энергоконтроль») вправе размещать за счет третьих лиц на оборотной стороне Счетов-извещений информацию, в том числе рекламного характера, не противоречащую действующему законодательству Российской Федерации.

По результатам рассмотрения дела № 360-ФАС52-07/16 Управление приняло решение от 17.05.2016, которым признало ненадлежащей рекламу, размещенную на оборотной стороне квитанций по оплате услуг потребления электроэнергии за февраль 2016 года, произведенную и распространенную ПАО «ТНС энерго НН» и ООО «Энергоконтроль», как противоречащую требованиям части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Кроме того, заявителям выданы предписания от 17.05.2016 (исх. № СС-07/4574 и № СС-07/4575) о прекращении в срок до 27.06.2016 распространения рекламы на оборотной стороне квитанций на оплату услуг потребления электроэнергии.

Посчитав указанные решение и предписания не соответствующими действующему законодательству и нарушающими их права и законные интересы в сфере предпринимательской деятельности, заявители обратились в арбитражный суд с настоящими заявлениями.

В силу части 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, для признания ненормативного акта недействительным, решения и действия (бездействия) незаконными необходимо наличие одновременно двух условий: несоответствие их закону или иному нормативному правовому акту и нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Частью 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе предусмотрено, что антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения.

Согласно подпункту 5.3.1.1 пункта 5.3.1 статьи 5 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба осуществляет контроль в том числе за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления антимонопольного законодательства, законодательства о естественных монополиях, законодательства о рекламе (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

Следовательно, осуществляя государственный контроль в сфере рекламы, антимонопольный орган действует в пределах установленных полномочий.

В силу статьи 4 Закона о рекламе отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы регулируются настоящим Федеральным законом, а также принятыми в соответствии с настоящим Федеральным законом иными федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской

Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

В статье 3 Закона о рекламе предусмотрено, 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Из содержания распространенной информации, указанной на оборотной стороне квитанций об оплате услуг потребления электроэнергии, следует, что таковая является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц (в частности, не только конкретному потребителю, но и членам его семьи, работникам почты, обслуживающих организаций и т.д., поскольку квитанция доставляется в конвертируемом виде, с внешней стороны которой размещена реклама) и, соответственно, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование поддержания интереса к нему и его продвижению на рынке.

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.

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 № 354), в пункте 69 которых определен исчерпывающий перечень информации, содержащейся в платежных документах, а именно: 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: использованием 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.

В данном случае Правила № 354 являются составной частью российского законодательства.

Поскольку названными Правилами не предусмотрено размещение рекламы на платежных документах и такое размещение с учетом требований части 3 статьи 10 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» возможно лишь при наличии соответствующего условия в договоре о предоставлении коммунальных услуг, заключенном между исполнителем коммунальных услуг и потребителем, указание рекламы без соблюдения приведенных норм на оборотной стороне квитанций на оплату коммунальных услуг является нарушением требований части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Кроме того, суд учел, что к аналогичному выводу пришел и Нижегородский районный суд г. Нижнего Новгорода в решении от 02.06.2015 по делу № 2-7935/2015, оставленным без изменения апелляционным определением Нижегородского областного суда от 02.09.2015.

Более того, данный вывод подтвержден и решением Арбитражного суда Нижегородской области от 07.12.2016 по делу № А43-22221/2016, принятым по аналогичным обстоятельствам и оставленным без изменения постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 03.04.2016, которыми ООО «Энергоконтроль» отказано в удовлетворении заявления о признании незаконными решения Управления от 28.07.2016 по делу № 788-ФАС52-07/16 в части признания его нарушившим часть 11 статьи 5 Закона о рекламе, а также предписания об устранении нарушения указанной нормы.

В этой связи является несостоятельным и основанным на неверном толковании норм права довод заявителей об отсутствии законодательно закрепленного запрета на размещение рекламы на оборотной стороне квитанций на оплату коммунальных услуг.

Материалами дела подтверждается, что в силу положений пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе ООО «Энергоконтроль» и ПАО «ТНС энерго НН» являются распространителями спорной рекламы.

С учетом изложенного вывод антимонопольного органа и суда первой инстанции о нарушении заявителями части 11 статьи 5 Закона о рекламе является правильным.

Доводам заявителей об обратном судом первой инстанции дана правильная правовая оценка и они обоснованно отклонены.

В силу статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Арбитражный суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности.

Повторно исследовав имеющиеся в деле доказательства, суд апелляционной инстанции приходит к аналогичному выводу о том, что оспариваемые решение и предписания соответствуют действующему законодательству и не нарушают права и законные интересы заявителей в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В нарушение статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации иное ПАО «ТНС энерго НН» и ООО «Энергоконтроль» не доказано.

Приведенные в апелляционных жалобах доводы судом рассмотрены и признаны несостоятельными, не опровергающими установленные по делу обстоятельства и сделанные на их основе выводы.

В соответствии с частью 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

При этих условиях суд первой инстанции правомерно отказал заявителям в удовлетворении требований.

Основания для отмены обжалуемого решения Арбитражного суда Нижегородской области отсутствуют.

Нарушений норм процессуального права, являющихся в силу части 4 статьи 270 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в любом случае основаниями для отмены судебного акта, не установлено.

С учетом изложенного апелляционные жалобы ПАО «ТНС энерго НН» и ООО «Энергоконтроль» по приведенным в них доводам удовлетворению не подлежат.

Руководствуясь статьями 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Первый арбитражный апелляционный суд

П О С Т А Н О В И Л :

решение Арбитражного суда Нижегородской области от 22.11.2016 по делу № А43-15569/2016 оставить без изменения, апелляционные жалобы публичного акционерного общества «ТНС энерго Нижний Новгород» и общества с ограниченной ответственностью «Энергоконтроль» - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд Волго-Вятского округа в двухмесячный срок со дня его принятия.

Председательствующий судья

И.А. Смирнова

Судьи

М.Б. Бельшкова

Т.В. Москвичева